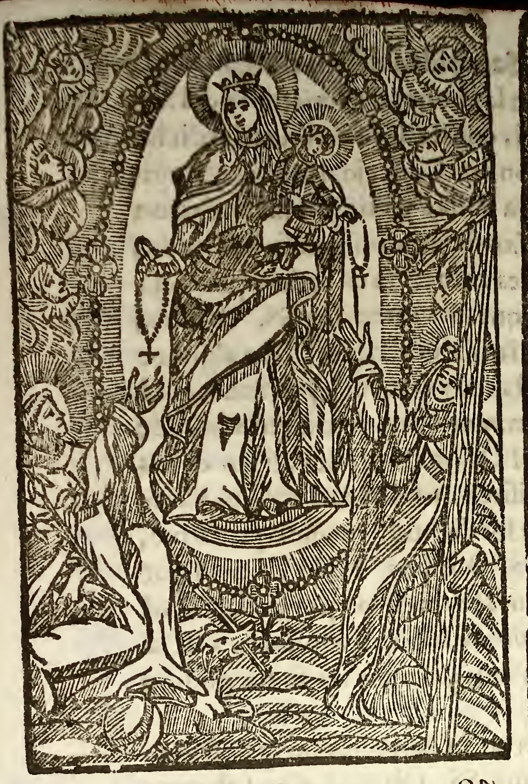
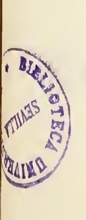



DEMONSTRACION BREVE DE LOS FVNDAMENTOS

DE IVSTICIA, QVE ASSISTEN A DOña Leonor de Guzman, Marquesa de Almenara, como Abuela, y Tutora legitima de Don Luis Antonio Thomas Fernandez Puerto Carrero, Mendoça, y Luna su nieto, Conde de Palma, Marques de Almenara, Marques de Montes Claros, y Marques de Castil de Vayuela, &c. Y al Concejo, Iusticia, y Regimiento de dicha Villa de Palma, Patronos del Hospital de San Sebastian de ella.

PARA

NO SER VISITADO EL DICHO HOSPITAL por los SS. Obispos de Cordova, ni sus Visitadores.



1. POR Bullas de ſu Sanctidad de Iulio II. P.M. ſu data en Roma, en las nonas de Setiembre del año paſado de 1508. conſta ſer Patronos del dicho Hoſpital los Condes, Concejo, Iuſticia, y Regimiento de dicha Villa, y que por la fundacion libremẽte dueños de adminiſtrar ſu hazienda. Y la viſita del dicho Hoſpital, les es cometida en todo y por todo con expreſſa prohibicion, de que lo viſiten los SS. Obiſpos de Cordoua, ni ſus Viſitadores, ni otro Iuez Ecleſiaſtico alguno. Y que en eſta poſſeſsion auian eſtado, y eſtaban, y ſu Sanctidad lo aprueba todo, y de nueuo a mayor abundamiento concede priuilegio de eſta exempcion del Ordinario Ecleſiaſtico de los SS. Obiſpos, para que no lo viſiten, ni puedan viſitar. Concediendo ſolamente eſta viſita a los dichos Patronos priuatiue, no acomulatiue a los dichos SS. Obiſpos. Todo lo qual por nueuas Bullas Apoſtolicas, deſpues ſe confirmò por ſu Sãctidad de Leon X. en el año de 1519. Porque ſe ha de ſuponer, que la fundacion de eſte Hoſpital es tan antigua que no ſe ha podido hallar.

2. En virtud de lo qual proſiguieron en ſu poſſeſsion, y coſtumbre de no ſer viſitados por dichos SS. Obiſpos, ſino ſolamente por ſus Patronos, antes, y haſta el Sancto Concilio de Trento, y en el tiempo del, y deſpues haſta oy, ſin diſputa alguna, ſe ha proſeguido en la meſma poſſeſsion, y coſtumbre, con ſciencia, paciencia, y tollerancia de los SS. Obiſpos, y de ſus Viſitadores, y oficiales. Pues ſiempre que lo han querido viſitar ſiendo ſabidores del dicho priuilegio, y coſtumbre. Y en el conocimiento de la juſticia del dicho Hoſpital, y de ſus Patronos, no han intentado el viſitarlo, y lo hân dexado por viſitar.

3. Eſto ſupueſto, ſupongo tambien, que por el año de 1540. ſe ſiguiò pleyto entre eſte Hoſpital, y ſus Patronos con los SS. Obiſpos de Cordoua, ſobre la viſita del, pretendiendo viſitarlo: y el Hoſpital no auer de ſer viſitado por dichos Señores Obiſpos, y ſus Viſitadores. Y ſu Sanctidad de Paulo III. diò comiſsion en forma para la cauſa al Prior de Sancta Maria del Valle de la Religion de San Geronimo de la Ciudad de Ecija. Y ſiendolo Fray Geronimo de la Cruz, y ſeguida la cauſa entre las partes, y ſubſtanciada ſe pronuncio ſentencia, en que ſe declarò no deuer ſer viſitado el dicho Hoſpital por dichos SS. Obiſpos, y ſer exempto de ſu viſita en virtud de ſu Priuilegio, y coſtumbre immemorial. Cuya ſentẽcia paſo en authoridad de coſa juzgada, y ſe declaro por deſierta la apelacion, que de ella interpuſo el S.

Obiſpo

Obispo de Cordoua, por Fr. Gabriel de Funes, Prior del dicho Conuento, la qual se pronunciò a los 12. de Octubre de 1545. años. Todo lo qual consta por los executoriales que de ella se despacharon.

N.4. Todo lo qual supuesto en el hecho, y que esta probado con mucho numero de testigos mayores de toda excepcion en pleyto, en que por el año de 1641. el S. Don Fray Domingo Pimentel, Obispo de Cordoua, lo pretendio visitar, y no lo consiguio. Y que lo contrario nunca se ha probado, ni puede probar. Y que se administra con tanto cuidado, zelo, y vigilancia, qual es notorio al mundo, pues estos requisitos lo han hecho celebre en el; en cuya sancta ocupacion no es causa al descuydo administrarlo entre muchos, antes es la emulacion vna espuela que les auiba a cada vno a quererse auentajar a el otro, y ninguno querer ser el vltimo en tan sanctos exercicios, q por esso M. Ant. Natta de pulchro *lib. 5. Æmulatio est, dixo. calcar ad capescenda ardua & difficilima.* Y mas a nuestro proposito nuestro Cordones Lucano, *lib. 1.*

Stimulos dedit æmula virtus
Nec quemquam iam ferre potest, Cæsarvè priorem,
Pompeius vè parem.

N.5. Que tener vna Iglesia muchos Patrones, como este Hospital, antes es mayor conueniencia, que daño, pues con mayor feruor se cuyda, se atiende a su aumento, Dom. Greg. Lup. *in leg. 12. glos. 8. tit. 15. partit. 1. Non agrauatur Ecclesia multis Patronis, sed alleuiatur, nam plures habet defensiones 16. quæst. 7. cap. filijs Hostiens. eod. in summa §. qualiter transferatur.* Y concluyo con las palabras de la dicha ley 12. *E non se debe tener la Iglesia por agrauiada en tener muchos Patronos, ca quantos mas fueren, tanto mas sera mejor guardada e amparada de ellos.*

N.6. Todo lo qual supuesto, supongo tambien, que la jiridicion de visitar los señores Obispos es prescriptible *cap. auditis, cap. de quarta cap. cum olim 18. vers. quia de præscript. c. vlt. de offic. archidiac.* 4. ex infinitis August. Barboss. *de offic & potest. Episcop. allegat. 127. num. 1. 2. & 3.*

N.7 Ratio in promptu est. Nã iurisdictio, & omnia iura Episcopalia cõcedi possunt per priuilegia Sũmorũ PP. alijs personis, quę Episcopi nõ sint, *cap. Abbates de priuil. in 6. c. accedẽtibus 12. de excessib. prælat.* Y todas aquellas cosas que son por priuilegio concedibles son adquiribles por la prescripcion, *ex reg. in d. cap. accedentibus, & in cap. super quibusdam vers. præterea de V. S.* Bald *cons. 49. in facto lib. 1.* Oldrald. *cons. 172. quia omnes in pr. & cons. 146. in fin. & cons. 254. num. 8. vers. quinto opponitur* Cardin. Tusch. *pract. con-*

clus.

clus.tom.2.littera C.conclus.808. Dom.Præs.Couarr.*lib.1.var.cap.* 10.*num*.14. Ergo,&c.

N.8. Consuetudo enim est origo, fons, principium, & mater omniũ iurisdictionum, *l.missi opinatores 10.Cod.de exactorib.tributor.leg.1. Cod.de petit.bonor.sublata lib.10.* Aym.Crauet.*cons.238.num.7.* D. Ioann. de Escouar del Corro, *de Puritat. & nobil.prob.1.part.quæst.6.§.1.num.32.*

N.9. Quibus sic suppositis in præsenti adest expræssa Sacrosancti Concilij Tridentini decisio *sess.22.de reform.cap.8.* que tratando de los Obispos, aun no solamente como Ordinarios, sino como delegados de la Sede Apostolica, *Habenat ius visitandi Collegia quæcumque, &c.* Y despues *Siue quocunque alio nomine vocant, &c.* y despues *Quomodo cunque nuncupentur, & etiam si prædictorum locorum cura ad laicos pertineat, atque eadem pia loca exemptionis priuilegio sint munita*, y luego al fin: *Non obstantibus quacunque consuetudine, etiam immemoriabili, priuilegio, aut statuto.*

N.10. Por donde parece que sin embargo del priuilegio de su Sanctidad de Iulio II. de Leon X. y de esta costumbre immemorial, por hallarse todo derogado por el dicho texto del Sancto Concilio toca la visita del dicho Hospital a los SS. Obispos de Cordoua:

N.11. Sed his non obstantibus contrarium videtur verius affirmandum, que la visita toca a los dichos Patronos priuatiuamente sin que en cosa alguna de ella ni del dicho Hospital se puedan entrometer los dichos SS. Obispos. Que es lo que en este papel se ha de fundar, y para ello se diuide en doze motiuos, que por cada vno de porsi se demostrara con euidẽcia la justicia de dichos Patronos, satisfaciendo a la decision del texto del Concilio.

N.12. El primero, probando que el Sancto Còncilio de Trento, en quanto a la decission del dicho *cap.8.* no esta receuido en la Villa de Palma, como lo declara la costumbre que ha auido de no ser visitado el dicho Hospital, segun y como de antes no lo era por los SS Obispos, sin embargo de lo dispuesto en dicho capitulo, y assi como ley no receuida en vso, no se deue obseruar, ni guardar.

N.13. El segundo: en continuacion del pasado, pues en la mesma costumbre en que el dicho Hospital se hallaua antes del Sancto Concilio de Trento, de no ser visitado por los SS. Obispos de Cordoua, prosiguio despues del Sancto Concilio, y sin embargo del dicho decreto.

El tercero

N. 14. El tercero; que quando lo dicho en estos dos motiuos cessase, el Concilio no derogò este priuilegio, ni esta costumbre immemorial que tiene el dicho Hospital, de no ser visitado. Porque aunque derogò qualesquier costumbres immemoriales, y priuilegios, estas son las generales de vn Reyno, no las costumbres especiales, o priuilegios de vn pueblo, o Iglesia, como es este Hospital, que como consistan en hecho, no se entiende auer tenido della noticia, el S. Concilio, y assi auerlas querido derogar.

N. 15. El quarto: porque aunque demos auer derogado las costumbres, y auer derogado el priuilegio, no por esto se entiende derogada la costumbre, como esta, que estaua a vn tiempo fauorecida del priuilegio.

N. 16. El quinto: que aunque demos auer derogado la costumbre, esto fue la preterita, y presente al tiempo de la disposicion del Concilio, mas no la futura, como esta tambien lo fue, y es, de no ser visitado el dicho Hospital.

N. 17. El sexto: que quando dieramos estar tambien la costumbre immemorial derogada, esto es si el dicho Hospital se pretendiesse valer della en fuerça de costumbre immemorial. Mas no se entiende, ni presume derogada, quando se alega in vim tituli, seu priuilegij præsumpti. Porque se vale el Hospital de esta costumbre immemorial despues del S. Conc. de Trento, in vim tituli, seu priuilegij specialis, & taliter res in hoc casu se habetur, ac si priuilegium concessum reperiretur in derogatione Concilij Tridẽtini.

N. 18. El septimo: que para estos effectos de la costumbre immemorial, y para su fuerça, y validacion, no es menester que este canonizada por tres sentencias, sino q̃ basta que con testigos se prueue, y aun por notoria bastaua que solamente se alegasse.

N. 19. El octauo: que las dichas Bullas de Iulio II. y Leon X. no estan derogadas, porque para derogarse por el Sancto Concilio de Trento, *d. cap.* 8. se auia de auer hecho expressa mencion dellas.

N. 20. El nono: que quando tantos fundamentos no bastasen a probar no estar derogado el dicho Priuilegio, y costumbre, la obseruancia que ha auido de no ser visitado este Hospital, nos lo muestra euidente mente; siruiendo de interprete al decreto del Sancto Concilio, que declara no auer tenido fuerça su decreto, ni

auer ſido receuido en quanto a el, ni auer derogado dicha coſtũbre, fauorecida de dicho priuilegio.

N.21. El dezimo que la ſciencia, paciencia, y tolerancia de todos los Sumos Pontifices, que a auido deſde el Sancto Concilio de Trento, haſta oy, de que no era viſitado eſte Hoſpital, por los SS. Obiſpos de Cordoua. Y que pudiendolo impedir, no lo impidieron, induxò a fauor del Hoſpital vna diſpenſacion al Sancto Concilio, y vn juſto, y legitimo titulo, y priuilegio, como ſi por nueuas Bullas en derogacion del decreto del Sancto Concilio, ſe huuieſſe concedido el no ſer viſitado por los SS. Obiſpos de Cordoua.

N.22. Vndezimo: que eſta ſciencia, paciencia, y tolerancia en los Summos Pontifices, baſta por la que a auido en los SS. Obiſpos de Cordoua, y en ſus Viſitadores.

N.23. Duodezimo: en que ſe concluye ſer eſta juſticia euidente, por auer auido aqui coſa juzgada a fauor del Hoſpital, que eſto no derogò el S. Concilio. Y ſe concluye el papel con otros diſcurſos. Et quidquid dixi, & dixerim Sacroſanctæ Romanæ Eccleſiæ, correctioni ſubijcio, & ſi de dictis, & dicendis aliter ſenſerit, eodem modo iudico, & non diuerſimodè, vt Catholica præuentione hac vtar cum Bartulo *in leg. reſcripto § fin. ff. de muner. & honor.* Caſtillo Bouadilla, *in ſua politica lib. 2. cap. 18. num. 16.*

PRIMERO MOTIVO.

N.24. ESTE motiuo ſe euidencia, con que la ley, eſtatuto, o canon que no eſta receuido en vſo, ni ſe deue guardar, ni en el fuero exterior, ni aun en el interior obliga, porque antes el vſo en contrario lo deroga, como ſi tal ley, o canon no eſtuuieſſen promulgadas, quanuis primi non recipientes peccauerint *cap. in iſtis § leges. 4. diſt. leg. de quibus ff. de legib.* Dueñas *reg.* 79. *ampliat* 5 Ioann. Gutierr. *de iuram. confirm.* 1. *part. cap.* 38. *num.* 9. Dom. Couarr. *lib.* 2. *var. cap.* 16. *n.* 6. & late Dom. Salg. *de retent. Bull.* 1. *part. cap.* 2. *num.* 115. Et ex Theologis Nauarr. *conſ.* 1. *de conſtit. quæſt.* 5. *&* 6. *a n.* 23. *& conſ.* 18. *de ſtatu monach. & conſ.* 44. *a num.* 4. *de ſentent. excom.* Ioann. Azor. *in ſumm. lib.* 5. *cap.* 4. Fr. Eman. Rodrig. *in ſumm. tom.* 1. *cap.* 193. *n.* 9. *& tom.* 1. *quæſt. regul.* 6. *art.* 10. 11. *&* 12. P. Thom. Sanch. *de matr lib.* 3. *diſput.* 18. *num.* 1.

N.25. Ni ſe dizen tranſgreſores de la ley, o canon, los q̃ no la guardã, no eſtando receuida en vſo, Gutierr. *d. n.* 9 Dom. Salgado *n* 116.

& Dom.

& Dom. Greg. Lup. *gl. el pueblo in leg. 16. tit. 1. part. 1.* Imo en caso de duda si esta receuido, o no en vso la ley no obliga, Dom. Salg. *num.* 120 & quanuis per ignorantiam in vsu non esset recepta, vt Nauarr. *d. cons. 2. quaest. 6. a num.* 25. Fr. Eman. Rodr. *d. cap.* 95. *num.* 10. Esto aunque la ley este promulgada, vt Salgado *n.* 123.

N. 26. Porque la ley siempre se entiende promulgada sub conditione tacita, si fuere receuida en vso, vt in dictis locis Dom. Couarr. Dom. Salgado *n.* 117. *& seqq.* Gutierr. & Fr. Man. Rodr. *num.* 9. Nauarr. *num.* 23. quae ratio fuit originalis Dominici *in cap. 2 de const.* quem omnes sequuntur. Y euidente es, que no en todos los lugares se puede obseruar vna misma ley, y asi la que este reciue en vso, y guarda, aquel no, vt latissime Salgado, *d. cap. 2. num.* 124. *&* 125.

N. 27. Luego constando, como consta, que nunca a sido visitado este Hospital despues del Sancto Concilio, por los SS. Obispos de Cordoua, segun, y como no lo era antes, euidente prueua es, no auer sido reciuido en dicha Villa, en quanto al decreto del dicho *cap.* 8? Pues si no se obseruo lo contenido en el, luego no fue receuido en vso? Luego no obliga, ni es de cōsideració oy su decreto?

N. 28. Prueuase; porque entonces se dize no receuida en vso la ley, ò ciuil, ó canonica, quando algunos contratos se hazen contra ella, ò desde el principio, ò por la mayor parte sabiendolo el Principe, ò su Sāctidad, ò ignorandolo, como entonces sea el que por espacio de diez años, negligatur legis dispositio, como con infinitos lo exorna Mastrill. *dec.* 96. *num.* 2. *& dec.* 121. *num.* 28. *&* 30. *par.* 2. Monet. *de distribut. art. 2. quaest. 12. n.* 15. Dom. Couarr *lib. 2. var. cap. 16 num.* 6. Fr. Man. Rodr. *tom. 1. quaest. regul. 6. art.* 9. & melius dicit Azor. *instit. mor. 1. part. lib. 5. cap. 4. quaest.* 2. donde que ni consentimiento, tollerancia, ni sciencia del Principe, dize requerirse.

N. 29. Y que para que la ley se entienda estar abrrogada por el vso contrario, no sea menester que el acto, ò actos q̃ se hizieren contra su disposicion, se hagan en contradictorio juyzio, es comun opinion, y cierta per Bald. *cons. 210. casus talis est quidam lib.* 1 Socin. *cons. 99. num. 3. lib.* 1. Corn. *cons. 293. num. 9. in fine vers. non obstat quod non fuerit, &c. lib.* 1. Craueta *cons. 55. num 6. & de antiquit. temp. 4. part. in pr. num.* 33 *& seqq.* Cardin. Tusch. *pract. concl. verbo lex. concl. 257. num. 34. & seqq. & verbo statutum concl.* 454. *num. 6. &* 9.

N. 30. Cuya doctrina corre sin nieblas de duda, quando el no ser receuida en vso la ley fue desde el principio, como aqui, y sin que en conformidad de lo dispuesto por la ley, se hiziese algun acto,

vt

vt Cephal. *conf.129. num.8. lib.1.* & Tusch. *concl.257. num. 37.* quibus relatis ponderat Prosperus Farinac. 2. *part. fragment. crimin. verbo lex num.5.*

N.31. Y que menos requiera curso de tiempo, sino que basta que algunos actos se hagan en contrario de lo que dispone la ley; y que aun basten dos actos, quando nunca ella fue receuida, o hecho lo que disponia, para que se entienda abrrogada Ant. de Butrio *in cap.1. num.23. in fin.* Abb. *col.2. num.4. vers. ego sic distinguerem extr. de tregua, & pace,* Cephal. *conf.129. num.10. vers. imo videtur sufficere lib.1.* Beninted. *dec.13. num.9.* Capra *concl.14. num 7.* Tusch. *dict. concl.257. num.19. 20. 24. & 26.* P. Suarez, *de legibus, lib.7. cap.18. num 16. & seqq.*

N.32. Pues si ningun discurso de tiempo es menester para que se vea abrrogada por el no vso; si dos actos contrarios a lo que ella dispone bastan; que sera quãdo de tiempo immemorial en este Hospital, y Villa, no se a obseruado lo que el Sancto Concilio dispone en el dicho *cap.8.* antes han sido todos los actos en contrario? pues desde el tienpo del Sancto Concilio, que, ò ya los SS. Obispos de Cordoua, ò ya sus Visitadores, han salido a su visita, y han estado en la Villa de Palma, en ella nunca lo han visitado; obseruandose siempre en el lo contrario, que dispone el Sancto Concilio, y no auiendose visitado jamas. No pues es esto de diez, o quarenta años, sino de tiempo immemorial; no de dos, ò tres actos, sino de mas de ciento, pues ordinariamente se haze la visita cada año: con que aunque aqui no estuuiera esta costumbre legitimamente introducida, bastaba a derogar el Canon del Sancto Concilio, y sin imaginaciones de duda lo abrrogò secundum traddita ab Roman, *conf.512. num.15* Cephal. *conf.96. num.21. in fin. & conf.129. num.3. & 12. lib.1.* Ruin. *conf.144. incip. delictum. num.24. lib 5.* Hipol. Rimin. *conf.34. num. 3. lib.1.* Tusch. *practic. verbo lex d. concl.257. num.27.*

N.33. De donde Dom. D. Ioseph Vela, *disertat. iur.3. num.45.* haze admirablemente a este proposito, con estas palabras, *Indubio vero, dum aliud ex aduerso non probetur, ex actibus populi, diuturno tempore continuatis animus consuetudinem inducendi proculdubio colligitur, & a iure præsumitur.* Y assi con infinitos lo resuelue, contra el P. Suarez, y que solamente la induzga vn acto, tractum successiuum habens, y este baste a derogar la ley, ex quam plurimis ibid. *num.47.* y con suma elegancia, y muchos Autores, *disertat. 15. num.18.*

N.34. Y doctamente al proposito, Nauarro *conf.1. de constit quæst.8. num.32.* Nempe, quod constitutiones Consilij Tridentini nouæ, siue

quæ

quae ius nouum induxerunt, non ligant Polonos, in Polonia degentes, qui eas ignorant probabiliter: neque eos, qui eas sciunt: non quidem ea ratione, quòd illae non sunt promulgatae, sed ea, quod non sunt receptae à principio, neque per decennium postea.

N. 35. Et Dom. Salgado *de retent. Bull. 1. par. cap. 2. num. 122.* exorna esto largamente concluyendo: *Contrauentio enim, & obseruantia contraria paulatim vires legum, earumque paenas, & censuras abrrogat, & eneruat, etiam si ab initio irrationabiliter, & cum peccato fuerit introducta.*

N. 36. Y sinque a todo lo referido sea de embaraço alguno la clausula irritante del Sancto Concilio de Trento. Porque como su decreto, incluya la condicion tacita, si fuese recebido en vso, no recebido, como no lo fue, ni tiene fuerça de ley, ni surte effecto alguno esta clausula. Nam corruente aliqua dispositione per contrariam consuetudinem, corruunt etiam clausulae in ipsa dispositione insertae notabilis, *gl. in leg. si patronus §. patronum verb. fabiana ff. si quid in fraudem patroni,* exornat in terminis Roch. *in cap. fin. de consuet. sect. 7. num. 15.* Gabr. *cons. 162. num. 10. lib. 1.* Ruyn. *cons. 13 num. 27 vol. 2.* Alex *cons. 132. lib. 1.* Pute. *dec. 1. lib. 1.* Paris *de resigne. benefic. lib. 11. quaest. 9 nu. 154.* Ant. Gabr. *de clausul. concl. 3. num. 43.* Y con muchos que cita Dom. Salgado *d. cap. 2. num. 119. & seqq.*

N. 37. Y haze a esto lo que trae Aug. Barbossa *de clausul. vsufr. claus. 60 num. 54.* que teniendo vn priuilegio, ò gracia, clausula irritante, no valiendo la gracia principal. Nec decretum ipsum irritans subsistat, sed deficiat; que fue doctrina de Gemin. *in cap. praesenti in princ. vers. nota quod. de offic. delegat. in 6.* y de Puteo *dec. 108. lib. 3.* & est decissio Rotae apud Farinac. *decis. 570. num. 7. part. 1. recent.* a quienes cita Barbosa, loco relato.

N. 38. Que esta costumbre de no ser visitado este Hospital, no fue nacida y originada despues del Sancto Concilio, sino que antes la huuo, y despues del in viridi sui obseruantia, se quedò sin consideracion de lo que disponia el Sancto Concilio; y assi no es costumbre que florecio contra el Sancto Concilio, y su clausula irritante: sino costumbre que no lo recibiò en vso, y nunca lo obseruò, de cuya diferencia es admirable al proposito la doctrina del Señor Couarr. *dict. cap. 16. num. 6. Aliud siquidem est eam constitutionem non fuisse ab initio receptam, aliud semel receptam, consuetudine fuisse sublatam. Priori etenim casu certum est legem nullam vim obtenere. Posteriori vero casu lex semel recepta tollitur per consuetudinem legitime praescriptam.* En el segundo caso, es menester prescripcion, y que esta no este prohibida por el decreto irritàte de la ley,

mas

mas en el primero, aunque como aqui aya tal decreto no obsta, ni es menester curso de tiempo, sino solamente que conste de la costumbre, que la ley desde su principio no fue receuida, no se obseruò, niguardò: igual distincion diò con muchos que cita Prospero Farinac.*fragm.crim.* 2.*part.verbo lex num.*18.

N.39. Y de aqui Hieronim.Gabr.*conf.*162.*a num.* 10.*vol.* 1. va discurriendo, que la ley que tiene decreto irritante, no se deroga por la costumbre en contrario, que llamamos contrario vso, porque esta costumbre, este vso contrario: esta preuenido, y derogado, por ella: mas por el no vso por no estar receuida en el, que es quãdo desde el principio no se obseruò lo dispuesto por ella, no vale, ni tiene fuerça de ley, sin que para esto sea de consideracion su clausula irritante. Refiriolo tambien del mismo contra Marta, que quiso tener lo contrario, August. Barbossa, *d.claus.*60.*n.* 35. Que si con propiedad se atiende en quanto a este punto, esta costumbre immemorial de esta Iglesia, no es propiamente en quanto a esto costumbre, sino desusança, y desacostrumbramiẽto del Sancto Concilio de Trento, no contrario vso a lo que dispone, sino no vso de su disposicion.

N.40. Aliud enim est consuetudo legi contraria, aliud desuetudo legis: non vsus legis desuetudo legis appellatur, *cap.* 1.*de tregua, & pace. & cap.in istis* 4.*dist. l de quibus ff.de legib.* Y es quando promulgada la ley, persevera el pueblo en hazer lo que antes solia, aunque la ley disponga que no se haga, Azor.*instit. moral.* 1. *part. lib.*5.*cap.*4.*vers.annotandum est.*

N.41. Dixolo admirablemente Bartulo, en la dicha ley *de quibus* 32. *num.* 2.*ff.de legibus* ibi: *Nam est differẽtia inter actum consuetudinis, & desuetudinis. Nam consuetudo est quando fit contra legem per consuetudinem, & desuetudo, quando non vtimur aliqua lege in iure posita* Y de aqui Anton. Fabr.*tom.*2.*rational.lib.*9.*tit.*2. *ff. ad leg. Aquil. in leg. si seruus* 27.*§. huius legis* 4 *non potest.* dize, *consuetudo legem vincere leg.* 2. *Cod. qua sit longa consuet. potest tamen desuetudo legem abrrogare l. de quibus ff. de legib:* repitio las mismas palabras a la ley 32.*de legib.*1. *tom. ration. lib.* 1.*tit.* 3. Y es texto expreso que prueba esta diferencia, el de la dicha ley *si seruus. §. huius leg. ff. leg. Aquil.*

N.42. Que vna cosa es la costumbre contraria a la ley, otra la desusança de la ley, el vno vso de ella, o el contrario vso. Y si bien los primeros que inducen la costumbre contraria a la ley, no interuiniendo justa causa que les escuse, pecan, aunque sus sucessores no: quando se dize la ley no receuida en vso, ni aun los primeros pecan, aũque no aya causa que les escuse; y si para la costumbre contraria

contraria a la ley, es menester prescipcion, para el no vso de ella, no se requiere tiempo: y con otras diferencias tradunt Felinus *in d.cap.1.de tregua & pace.num. 12.verʃ. intelligite quarto.* Dominicus *in d.cap.in iʃtis §.leges 4.diʃt.* Nauarro, *conʃ.1.de conʃtit. quæʃt. 5.num.24.* & ex illis Azor.*d.cap.4.quæʃt.5.*

N.43. Ni a lo motiuado, y fundado aqui obsta, que el Sancto Concilio Tridentino, aya sido receuido en España, y especialmente por el Concilio Compostelano, hecho el año de 1565. por los Obispos, y Procuradores de las Iglesias, nam receptio illa fuit verbalis, cui non receptio in specie, & re derogat, *ex reg generi per ʃpeciem derogatum, &c. de regul. iuris.* Y en terminos terminantes traddit Nicol. Garcia *de beneʃic.11.part.cap.5.num.* 158. Salgado *de retent. Bull.1.part.cap.2.num.43.& ʃeqq. & clarius num.134.*

N.44. Que importa, que en el Concilio Prouincial se acetasse de palabra, si luego con las obras, en algunas cosas, no se reciuiò; ya en algunas por todo el Reyno, ya en otras por particulares Iglesias? Factum enim non reputatur id, quod non habuit effectum, *leg. 1.§. nihil, ff.de in offic.teʃtam.l.ex conʃenʃu, §.1. de appellat. l. ʃiquis ʃub condit. ff.de teʃtamentaria tut.* Surd.*conʃ.436.num.14.* Et voluntas magis factis, quam verbis declaratur, *cap.cõmiʃʃa, §.porro, vbi gloʃ.verb.faciendum de elect. in 6.leg.Paulus ff.rem ratam haberi.* Tiraq. *de retract.conuent. in fine tit.num* 75. Rota *deciʃʃ.811.num.1, par. 1.diuerʃorum.* Et quæ longa manu congessit August. Barbosa *axiomat. iur. 230 num.4.*

N.45. Que hazen pues las palabras, o que obran, si luego las obras, o el efecto es en contrario, siue quę rerum nullus effectus sequitur? *§.1.Inʃt. quod cum eo leg.2.Cod communia delegatis vbi: nos enim non verbis, ʃed ipʃis rebus legem imponimus.* Mayormente, que en terminos de ley, ò ya Regia, ò ya Pontificia: el ser receuida, ò no, por la mayor parte del pueblo, no las palabras, con que dizen recebirla, se atienden, sino el mismo efecto, y obras, y el practicarse, y guardarse, Azor *Inʃtit.Moral.lib.10.cap.11.quæʃt.6.* quo relato Nicol. Garcia, *loco citato num. 158.*

N.46. Y prueuase con que si el Sancto Concilio Tridentino ha sido receuido generalmente en España en algunos decretos, no lo esta; y podremos traer desto muchos exemplos, como en la *Seʃs. 24. cap.17.vt dicemus num.70.* en la *Seʃs.20.de reform. cap.20.vt infra num.68.* En la *Seʃʃ 24.cap.12.vt infra num.72.& num. ʃeqq.* Y en otros muchos lugares, que a cada paso se hallan, y nosotros haremos mencion de algunos demas, de que otros muchos refiere Dom. Salgado *de retent. Bull.1.par.cap.2 num.43.& num. 135. cum pluribus ʃeqq.*

Y en

N.47. Y en quantas Constituciones ay veremos obseruado lo mismo. En la Bulla de la Cena, que aunque ella por si, toda, y generalmente fue receuida en España, no lo fue, en quanto toco a prohibir el conocimiento, por via de fuerça a las Iusticias seglares con los Eclesiasticos, como diremos abaxo *num. 64. & seqq.* En la Regla de la Cancell. de Clem. VIII. que dispuso algunas cosas acerca de los Conseruadores, aunq̃ generalmente fue receuida en España; en algunos lugares especiales no lo fue; y en otros en parte fue receuida, y en parte no; vt latè Salgado *dict. cap. 2 n. 142.*

N.48. En la Bulla del mismo Clemente VIII. *de largitione munerum prohibita Religiosis*, aunque generalmente esta receuida, no en algunas partes, y en otras partes aunque en lo mas de ella, no en el todo, vt idem Salgado *num. 138.* Y en muchas partes aunque en todo esta receuida, no en lo de las penas que pone Megala *cõs. 33. num. 17.* Petrinus *de relig tom. 1. cap. 2. quaest. 2. §. 6.* & cum aliis Anton. Diana *resolut. moral tom. 1. tractatu 6. resolut. 5.*

N.49. Que no porque vna Bulla, ley, ò canon este generalmente receuido, se escusa de que algunas partes de ella no lo esten, porque quando la ley tiene muchos capitulos diuersos, ò dispone sobre diferentes cosas: si receuida en el todo, el vso dize en vno, dos, ò mas capitulos, ò cosas no estar receuida, en quanto a estos no obligarà, aunque en quanto a lo demas si, vt relatis Valencia, & Nauarro, docet Salas *de legibus disputat. 13 Sect. 1. num 7. vers. tertio aduerso.*

N.50. Y haze admirablemẽte en equiualentes terminos Rota Rom. apud Farinac. *tom. 1. recent decis. 356. num. 6* y concluye con estas palabras, *Quia fuit responsum non esse nouum, quod constitutio seruetur quoad aliqua, & quoad alia abeat in desuetudinem* Ruinus *cons. 55. in fin. lib. 5.* Corn. *cons. 20. n. 2 vers. nec etiam obstat lib. 3.* Gabr. *cons. 78 num. 6. lib. 2.* Aragon. *decis. 1.* que aun estan citados en la dicha decision, la qual y dichas palabras esta buelta a repetir, y anda entre las decisiones posthumas del mismo Farinacio *tom. 1. decis 387. num. 5.*

N.51. De lo qual el Sancto Concilio de Trento, en lo general, y especial en que esta receuido obligarà, mas no en algunos decretos especiales, en que ya en vno por todo el Reyno esta receuido, ya en otros no lo esta en algunos lugares especiales, que en las partes, o parte donde no estuuiere receuida en vso su disposicion, como no lo a sido, ni esta en la Villa de Palma, en quanto a la visita deste Hospital, en el *cap. 8. sess. 22. de reform.* no obliga, ni puede, antes su disposicion en quanto a esto es de ningun valor, y effecto, vt in similibus terminis tradunt Vgolinus *de censur. tabula. 1.*

cap 12.

*cap.*12.§.10. Monet.*de conseru cap.*7.*num.*611.*cum seqq.* Nauarrus relatus a Salas loco supra citato, & late Azor.*inst. moral* 1.*part. lib.*5.*cap.*18.

N.52. No se puede desear mas en terminos, caso que el del Sancto Concilio *sess.*25.*de reform.cap.*4. donde el Obispo, no puede hazer reduccion de Missas de las Capellanias, sine Synodo. Mas en este decreto, es doctrina llana, que en los Obispados, como el de Auila, vbi fieri solent tales reductiones sine Synodo, se entiende por esto no estar receuido el dicho decreto, y no obligar de ay como si tal decreto no huuiese; para lo qual aun basta que contra lo dispuesto por el Sancto Concilio se aya observado esto por tiempo de diez años, vt in terminis ex Nauarro, & alijs docet Nicolaus Garcia 7.*part cap.*1 *de Clericatu & ordine num.*136.*&* 137.

N.53. Ni a lo dicho impugnara dezir, que esto procederia, si el no auer sido receuido el Sancto Concilio, en quanto a este decreto, huuiesse sido por la mayor parte de las Iglesias, ó por vna Prouincia. No quando, como aqui, no lo fue por solamente esta Iglesia de señor San Sebastian, y del Cabildo, y Regimiento de esta Villa, que esto parece no haze al caso, como no lo hiziera, si el no auer sido receuido el Sancto Concilio, fuesse por vn particular.

N.54. Porque este Concejo, no se ha de considerar, ni a los Condes de Palma Patronos deste Hospital, como personas particulares, sino como a Vniuersidad, pues en esta costumbre no se trata de adquirir a este Concejo, como a Concejo, y persona particular, sino a todos, y por todos los del Concejo promisquamente en comun, en publico, y en vniuerso. Y se trata del fauor de inciertas personas, que por esse se llama costumbre, y no prescripcion, y assi la llamaron en sus Bullas Iulio II. y Leon X. & sic illis facillimo negotio diluimus, & notant ad propositum Abb *in cap. fin. num.*20. Butrius *num.*49. Roch. *sect.*5 *num.*3. *de consuetud.* Rot. *dec.*6. *de consuetud. in nouis* Rebuff. *ad ll. gallicas* 3. *tom. tit. de consuetud in præfat. num.*23. Cranet. *de antiq. tempor.* 4. *part. in pr.*7. *diff. num.*21. quos sequitur, hablando expresamente en proprios terminos Nicol Garcia *de benefic.*11. *part. cap.*5. *nu.*160. Y en los mesmos terminos Dom. Salgado *de retent. bull. d cap.*2. *num* 43. Donde pone muchos decretos del Concilio, que del mesmo modo, y por la mesma causa, no estan receuidos.

N.55. Y haze mucho a este proposito, lo que del motu propio de Pio IV. en quanto a la profesion de la fé, obligando a los Prelados Regulares, enseñan los DD. que como en algunas Religiones, o ya Iglesias especiales, o particulares, no aya sido receuido en vso, bastando para esto vna Iglesia especial, no obliga a estas

 donde

donde no està receuido en vso, aunque generalmente en todas las demas lo este, sic traddunt Ascanius Tamburinus *de iure Abbatum tom.1. disput.8. quæst.3. num.3.* Thom. Sanchez, *in summa tom.1. lib.2. cap.5. num.3.* Sigismundus Bonacina, *in tractatu de electione part.1. cap.7. dubio 50.* & Diana, *resolut. moral. tractatu 2. de dubijs regularibus resolut.78.*

N.56. Que antes dixera yo, que es mas facil, y mas tolerable, que vna Iglesia, ò lugar particular, como este, se pruebe en algun decreto, como en el dicho *cap.8.* no auer receuido al Sancto Concilio de Trento en vso, que no; si todo el Reyno no lo huuiesse receuido; porque causa menos perjuyzio a su disposicion, pues quando aqui no se guarde, se guarda en las demas partes.

N.57. Y aunque parezca ponderacion nueua, pruebola ex *gl. singularium in cap.1. de constit. in 6.* ibi: *Nota; quod per hoc patet quod generalem consuetudinem bene tollit noua constitutio Principis, & merito: quia illius legis promulgatio aliàs superflua, & inutilis esset: sed in singularibus secus, quia licet lex non habeat locum Bononiæ, habebit locum Mutinæ, Paduæ, & alijs locis.*

N.58. Y aunque parece obsta a esto Rota Rom. apud Farinac. *in posthum. tom.1. decis. 479. per totam, & præcipuè num.4. & 5.* Donde vna Iglesia no tiene la potestad de no recebir en vso vna ley. Mirese con atenciõ la decision, que es en muy diferentes terminos, y en que milita diferente razon, que no pondero, por no detenerme, y porque en los terminos nuestros propios, hallo auerlo assi decidido la mesma Rota *dec.20. num.4. eod. tom.*

N.59. Y prueuase, porque aun vna parte de la ciudad puede introducir vna costumbre, y que se obserue, y guarde en aquella parte, secundum Bart *in leg.2. num.18. Cod. quæ sit longa consuetudo* Y lo que mas es, aun vna familia sola puede introducir costumbre, y que se obserue, y guarde, en derogacion de la ley, ex traditis à Gabr. *commun. opin lib.6. tit. de consuetud. concl.5.* & Mantica *de coniectur. lib.6. tit.9. num.8.*

SEGVNDO MOTIVO.

N.60 ES prueua admirable de todo lo dicho en el primer motiuo, la propuesta en este segundo, pues estando en costumbre de no ser visitado este Hospital antes del Sancto Concilio Tridentino. Sin embargo de que en el dicho *cap.8.* dispuso que los SS. Obispos, visitasen qualesquiera Hospitales, y que por esso parece se comprehendià este: no se ignouo en el, ni en la costumbre cosa alguna, quedandose en la misma que estaua de no ser

visitado

visitado, que es argumento fuerte, y euidente razon, para que se conozca el dicho decreto, ni auer de obseruarse, ni tener fuerça de ley, ni estar receuido en vso; y argumento no poco valido entre los Doctores, que llegando a algunas disposiciones del Concilio, en viendo que obseruandose vna cosa antes del, y que en sus decretos dispusò lo contrario, y no obstante se prosiguio obseruando lo mismo que antes, tienen por llano no auer lugar la disposicion de sus decretos.

N.61. Como por Bulla de su Santidad de Bonifacio VIII. se derogase qualquiera costumbre por mas antigua que fuesse, de apelar del oficial, ò Prouisor, del Obispo, al Obispo, Narbona *de appellat. à Vicario, ad consil. Archiep. Toletani 2. part. fundam 3. num. 11. & 12.* enseña, y prueua docta, y copiosamente la dicha Bulla, no auer derogado la costumbre que ay en Toledo de apelar de su Vicario al Arçobispo y la razon es, porque esta costumbre auia antes de la dicha Bulla, y no obstante ella, que la derogò, prosiguiò adelante en su mismo estado, haziendo en esto, que se entendiesse no auer sido receuida la dicha Bulla en Toledo.

N.62. Compruebase con lo que trae Paulo Parisio *cõs. 56. in fin. lib. 2.* Auia vn estuto que dispuso ciertas cosas en quanto a las herencias, y personas que auian de heredar: vino despues otro que reformò, y derogò al primero (que lo que contuuò esta en el *nu. 23. & 24.*) y siendo la reformació general, como no obstante su disposicion se obseruase en quanto a las personas lo mismo que de antes, no tuuo efecto mas que en las herencias su reformacion, *vt solum corrigat antiquum statum respectu portionis hæreditatis, non autem respectu personarum*, dize Paulo Parisio, y prosigue dando esta razon, *& quia antiquum statutum post dictam reformationem ita fuit obseruatũ, & practicatũ, vt quoad personas non intelligeretur esse correctum per ipsam reformationem debet statutum ipsum attendi, & obseruari*, ex Bald. y Alexandro que cita.

N.63. Y no es de menos ponderacion August. Barbos. de muchos q̃ cita *de clausul. vsu frequent. clausula* 60 *num.* 30. que tratando de la fuerça, y valor de este decreto irritante, de esta clausula non obstantibus, que deshaze y destruye el titulo y la possession, vt *num. antecedentibus 23. & 24.* en el dicho *num.* 30. lo limita esto, quando sin embargo del decreto, el que poseya prosiguio y continuò su posession, como antes la tenia, y auer sido assi decidido por la sagrada Rota. *Id locum non habere quando anterior possessor continuauit in vna quaque possessione.*

N.64. Con el mismo argumento concluyò Salgado *de regia protect. 1. part. cap. 1. prælud. 5. num 319. & seqq.* que tratando de la regalia

de

de los Reyes de España, sobre el conocimiẽto de las fuerças que hazen los Iuezes Eclesiasticos, y aun concediendo que por la Bulla de la Cena estuuiesse quitada, y derogada esta costumbre de conocer estas causas, no obstante auer de valer. Y la razon, porque la auia antes de la dicha Bulla, y la huuo despues *Nam ante prædictæ Bullæ promulgationem causata erat, & formata consuetudo immemorialis.*

N.65. Y aunque dicha Bulla fuesse en el todo receuida en España, no lo fue en quanto a lo que fue contra esta costumbre del conocer Iuezes seglares, de las fuerças que hazian los Eclesiasticos. Y mostrose, dize Salgado, no auer sido receuida dicha Bulla en quãto a esto: *Nam imo post eius promulgationem minime variatum, aut immutatum fuit continuata semper, & frequentata regij recursus extra iudiciali defensione vsque ad præsens tempus.*

N.66. Desuerte, que no valiò, no obrò fuerças de ley, en quanto a esto la Bulla de la Cena, porque no fue receuida en vso: y conociose no auer sido receuida en vso, porque aunque derogò esta costumbre, huuo la misma despues de su promulgacion, como de antes la auia, sin auerse ignouadò, ni alterado nada, como deuia, por razon de lo dispuesto en dicha Bulla. Luego estando este Hospital en costumbre immemorial de no ser visitado antes del Sancto Concilio de Trento, y prosiguiendo en la misma despues del, se mostro no auer sido receuido, en quanto a este decreto, y assi no obligar, ni auernos de obstar su disposicion, por mas contraria que nos asistiese.

N.67. Y porque ni de la autoridad del mesmo Salgado, nos apartemos, ni de terminos del mismo Sancto Concilio, y sus disposiciones, el mismo Salgado *de retent. Bull. 1. part. cap. 2. num. 43.* dize que la costumbre antes del Concilio, siguiendose despues del, haze, que se conozca no estar receuido en esa parte el dicho Concilio: y passa a caso semejante, diziendo proceder el Rey de España en algunas causas, aunque por el Sancto Concilio les fuè impedido: y enseña poderlo hazer, porque assi lo hazià antes del, y prosiguiò haziendo lo mismo despues de su disposicion.

N.68. No es razon nos pasemos sin referir sus palabras, elegantes al proposito, que son: *Iuxta praxim retro vetustissimam, & immemorialem continuatam etiam post Concilium Trident. sess. 20. de reform. cap. 20. præseruans aliàs primam ordinariorum instantiam. Ita vt illo tribunalis monarchiæ, & regno Siciliæ hæc constitutio conciliaris non fuit recepta quoad prædictum modum procedendi semper continuatum.* Y se refiere a lo que latamente adduxò en el mesmo *cap. desde el num. 114.* con muchos siguientes.

Y no

N. 69. Y no es menos de aduertir la clausula irritante, que tuuo assimesmo, como en nuestro caso, el Sancto Concilio, en el dicho *cap. 20. ibi Non obstantibus, quoad omnia supra scripta, priuilegijs, indultis, concordijs, & alijs quibuscunque consuetudinibus.* Que de aqui prosigue Salgado en el mesmo lugar (tan euidente, clara, y obseruada es esta argumentacion en terminos del Concilio) que muchos mas decretos del viene que no se obseruen, porque no fueron receuidos en vso, constando q̃ no lo fueron, porque despues de su promulgacion se prosiguiò, y continuò, haziendo lo mismo que antes de ella se haziá, sin embargo de que en su disposicion se determinabà lo contrario, y se refiere al dicho *num. 114. cum seqq. & ad tractat. de reg. protect. 1. part. cap. 1. num. 131.*

N. 70. Y el mismo Salgado *de retent. Bull. 1. part cap. 2. num. 134.* tratando de que el Sancto Concilio, no fue receuido en España, en quanto a la *Sess. 24. cap. 17.* Porque despues de su promulgacion, sin embargo de este decreto, del mismo modo que antes de ella, se confieren, y dan a vno muchos beneficios simples. Lo qual prueua tambien Nicol. Garcia *de beneficijs 11. part. cap. 5. §. 3. num. 23.* referido por Salgado, y son palabras de este: *Hinc Concilium Tridentinum, sess. 24, cap. 17. in Hispania non fuisse receptum, eo quod post illius promulgationem, sicut antea, vni plura beneficia simplicia conferantur, ac pacificè retinentur.*

N. 71. Y haze mas en terminos a nuestro proposito, lo que trae, y enseña Nauarro *lib. 5. cons. titulo de priuilegijs, cons. 9* en quanto al Abad de la Iglesia Collegial de Ossuna, que antes del Concilio estauà en costumbre, y priuilegio de conocer de sus Canonigos en primera instancia, y ansi mesmo el Capellan mayor del Sepulcro de la mesma Iglesia, de conocer de sus Capellanes, y prosiguiò despues en la misma, no obstante su disposiciõ en el *cap. 20. sess. 24. de reform.* y en cuyo texto son de aduertir las palabras del Sancto Concilio, ibi: *Causæ omnes ad forum Ecclesiasticum quomodolibet pertinentes, &c.* y despues, *non obstantibus quoad omnia supra scripta priuilegijs, indultis, concordijs, & alijs quibuscunque consuetudinibus.* Y aun no obstante dize Nauarro, valer esta costumbre contra lo dispuesto por el Sãcto Concilio, por quanto no obstante su disposicion, y despues de ella, se prosiguiò, obseruò, y continuò, como de antes en ella, aunque el Sancto Concilio en en su decreto, le era contrario.

N. 72. El mismo Concilio, en la *Sess. 24 en el cap. 12.* dispone, que los Canonigos asistan por si mesmos a las horas, ò que de no pierdan las distrubuciones de ellas, *non obstantibus quibuscunque consuetudinibus.* Llega pues a cerca de este lugar dudando Nicol. Garcia

de beneficijs 3 part. cap. 2. num. 512. Si los Canonigos por el dicho decreto, tendran obligacion a cantar ellos mismos debaxo de pecado mortal: y conuiene que si, por las palabras del Sancto Concilio ibi: *Omnes vero diuina per se, & non per substitutos compellantur obire officia*, y por infinitos que cita en los numeros siguientes. Luego en el *num.* 517. dize ser costumbre ya, que no canten los tales Canonigos por si mesmos, ni pequen, dummodo habeãt Capellanos, & ministros, qui eas horas cantẽt, y que esta costumbre no es irracionable, sino justa.

N.73. Y considerando a esto, obstar expressamente el Concilio, que derogò esta costumbre, en el *num.* 519 *&* 520. impugna la solucion que an dado otros, a quien refiere, y da la razon genuina en el numero siguiente, y la que lo es de este nuestro motiuo, y con estas palabras. *Vnde ad Concilium solum potest responderi non esse quoad hoc de cantu receptum, sed eamdem consuetudinem etiam post illud durare, & esse continuatam, quia Episcopi non curarunt illud exequi facere, sicut & alia multa, & sic non obligare*: y se refiere ad tradita per ipsum 11. *part. cap.* 5. *num.* 150.

N.74. No con poca elegancia Azor *instit. moral. lib.* 10. *cap.* 11. *quaest.* 6. referido por Garcia, enseña lo mismo, valer esta costumbre aunque sea contra el derecho Canonico, como no lo fuese contra el natural, y refiere su sentencia Garcia *num* 522. *Eamque consuetudinem etiam post Concilium Tridentinum valere, vbi moribus vtentium fuerit recepta, siue continuata post Concilium Tridentinum, quoniam in hac etiam parte Concilio Tridentino consuetudo potest derogare.* y aunque la costumbre se derogò, esta no, porque la auia antes del Concilio, y sin embargo de su disposicion contraria, y que la derogò, se continuò *quia* dize Garcia *ante inuecta fuerat, & de inde etiam contra illud continuata,* conque a mi ver queda euidente este discurso, y motiuo.

TERCERO MOTIVO.

N.75. QVE el Sancto Concilio de Trento *d. cap.* 8. derogó las costumbres, los priuilegios, mas esto es las generales, no las especiales, como lo es la de este Hospital, que por derecho especial, como sea de hecho, no se presume sciencia en el legislador, y asi no animo derogarla, menos que auiendose hecho de ella especial mencion, y lo mesmo de este priuilegio, sin embargo de que su disposicion tenga aquella clausula generalissima *non obstante quacunque consuetudine, &c.* Prueuase con euidencia *ex text. in cap. 1. de constit. in* 6. que es la piedra fundamental de

este motiuo.

N.76. Y estas sus palabras: *Licet Romanus Pontifex (qui iura omnia in scrinio pectoris sui censetur habere) constitutionem condendo posteriorē priorem (quamuis de ipsa mentionem non faciat) reuocare noscatur: quia tamen locorum specialium, & personarum singularium consuetudines, & statuta (cum sint facti, & in facto consistant) potest prouabiliter ignorare. Ipsis (dum tamen sint rationabilia) per constitutionem à se nouiter æditam, nisi expræsse caueatur in ipsa, non intelligitur in aliquo derogare*, Texto expreso, y admirable al proposito, y que no admite cauilacion alguna: y no es menos digno de ponderar, al proposito *text. in cap. 1. de rescriptis*.

N.77. Sed his obstare videtur Vlpianus *in leg. prætor ait 3. §.* Diuus Adrianus *ff. de sepulchro violato* ibi: *Quia generalia sunt rescripta, & oportet imperialia statuta suam vim obtinere, & in omni loco valere*. Cui dificultati Dinus *in reg. generi per speciem 34. num. 16. de reg. iur. in 6.* defendiendo copiosamente el discurso de este motiuo, la tisface diciendo, que esta ley se puede entender, y assi de la mesma suerte satisfacer, de muchos modos. Y si ya no es, y en esto se inclina mas, *quod. caput. 1. de constit. in 6.* sit de iure Nouo, & Canonico, & sic deroget *d. l. 3.*

N.78. Satisface cumplidamente: pero yo dire que estos textos no estan encontrados; en el dicho *cap. 1. de constit. in 6.* habla quando el Principe, no es sabidor de la costumbre especial, o priuilegio, como se presume: mas la dicha *l. 3. §. diuus*, quãdo era sabidor de ella. Distinguiò estos casos assi doctissimamente Bartulo *in leg. de quibus 32. num. 5 ff. de legib.* tratando de la ley general, a que se ve contraria vna especial costumbre, entonces dize, esta tal, *aut consuetudo præcedit, aut sequitur. Primo casu, aut legislator sciebat talem consuetudinem, vel expræsse voluit eam tolli, & tollitur vt d. §. diuus leg. 3. ff. de sepulchr. viol. Aut ignorabat, quod in dubio præsumitur & non tollitur consuetudo vt d. cap. 1. de constit. in 6.*

N.79. Y es tan clara la verdad de esta razon, que aun quando no se quietara el animo con la verdadera intelligencia de aquel texto, dixera yo, y no lo dixera yo, porque es con la autoridad del señor Presidente Couarrubias, que no hablò en terminos del nuestro aquel texto, reparando en que la sentencia de Vlpiano no fuè que auiendo vna ley municipal, en que permitia, que se enterrasen los muertos en la ciudad, viniesse despues vna ley general, q̃ lo prohibiesse, no quiso pues dezir esto Vlpiano, sino auia vn rescripto que esto prohibia, despues del tal rescripto huuo ley municipal, en que se permitia, y duda si por esta ley, se viò derogarse aquel rescripto, y dize el texto que no: porque los rescriptos

Imperiales

Imperiales, conuiene obtener, guardar, y conseruar su fuerça, y valor en todos tiempos, y lugares; de suerte que no habla en los terminos nuestros, ni prueua, que la ley general se a visto derogar el estatuto especial de vn pueblo.

N.80. Pruebo esta ponderacion a este texto, con sus mesmas palabras, segun esta en algunas pandectas puesta la interrogacion, ò poniendola, como se debe, no en la palabra *sepeliri*, sino en la palabra *principalia*; de suerte, que diga, *Diuus Adrianus rescripto pœnam statuit quadraginta aureorum in eos, qui in Ciuitate sepeliunt, quæ fisco inferri iussit; & in magistratus eadem, qui passi sunt, & locum publicari iussit, & corpus transferri. Quid tamen si lex municipalis permittat in Ciuitate sepeliri post rescripta principalia? an ab hoc discessum sit? videamus: quia generalia sunt rescripta, & oportet imperialia statuta suam vim obtinere, & in omni loco valere.* Interpretacion que se ajusta a la buena latinidad, y elegancia, que vsa siempre el I. C. que a leerse, ò entenderse de otro modo el texto, fuera impropio, y no bien sonante.

N.81. Y sino, atendiendo que en sus leyes, no pusieron los I. Consultos palabra que no encerrase misterio, que significan en aquel texto aquellas: *ab eo recessum sit?* dudase dize el Consulto, si por la ley municipal se ve apartarse de este rescripto, luego si se apartaba era que el rescripto era primero que la ley? que essa es la propiedad de esta palabra *recedere*: como lo mostro el I. C. Modestino *in leg. Titio ff. de vsufructu* ibi: *Vsufructus inutiliter legari intelligitur. in id tempus videlicet collocatus quo a persona sua discedere incipit.* Et facit Laurentius Vala *lib.* 5 *elegant. cap.* 95. Porque si no dixera el I. C. dudase si el rescripto derogò a la ley, que entonces ya se suponia estar ella primero. Mas dezir dudase si por la ley municipal, se ve apartarse del rescripto, fue dezir, que este estaua primero que ella, y asi dudarse, si por auer sobreueni do aquella se aura visto apartarse de este.

N.82. No se queda aqui mi ponderacion, hagola mas, en que muestran mas esto las palabras que se siguen; dize pues el texto, no valer esta costumbre, ò ley municipal, y porque? *Oportet imperialia statuta suam vim obtinere, & in omni loco valere.* Porque conuiene, que los estatutos Imperiales, *suam vim obtinere*, se conseruen en su fuerça, y valor, no dixò se guarden, y cumplan, sino se conseruen que aquello aludiera a estatuirse entonces despues de la ley municipal; y esto nos declara, que la ley municipal fue despues del rescripto, y asi que el sin embargo de ella *suam vim obtinere*, auia de conseruar su fuerça, y valor, que vna cosa es adquirir fuerça, tener lugar de ley, otra cosa obtenerla, que es conseruarla.

Que

N.83. Que admirablemente nos mostrò esta distincion el mismo I. C. Vlpiano *in leg clam. ff. de adq. vel amit. poss. Nõ enim*, dize, *ratio obtinendæ possessionis, sed origo nasciscendæ inquiritur*. Por esso obtener vno su dignidad, por conseualla lo dixo el Padre de la eloquencia Romana Cic. *ad Trebel. Si commendatione mea dignitatem tuam obtinebis*. Y mas claramente Plat. *in asin. Si istam fortitudinem animi obtines, salui sumus*; y sino se conserua, seremos repelidos, dixò el mismo Cic. *Epist. 1. ad Lentul. Neque si quid non obtinuerimus, repulsi esse videamur*.

N.84. Que el sentar basa de ley, començar a tener fuerça de tal, no es obtenerla, que esto es quando despues de tenida se conserua. Dixolo doctamente Iacobo Cujac *in Comm. in lib. 10. respons. Papin. tom. 4. ad l. 15. de vsucap.* por estas palabras. *Obtinere plus est, quam tenere, tenemus cum primum nacti sumus possessionem, deinde obtinemus, &c.*

N.85. Y que en el dicho *§ Diuus*, tratò el I.C. quando la ley municipal fue despues del rescripto, diximos ser del Señor Couarr. y es *lib. 3 var. resolut cap. 13. num. 4 circa fin.* que dando solucion a este texto; ibi. *Ea responsio procedit vbi post legem Principis generalem fit municipalis constitutio, vel inducitur consuetudo propria alicuius Ciuitatis, & ei peculiaris. Et iuxta quem sensum non probat I. C. per legem Principis generalem tolli municipales constitutiones, & particulares locorum consuetudines, sed post legem Principis generalem nõ posse contrariam municipalem statui, quod ad aliam quæstionem pertinet.*

N.86. Con que queda clara, y euidente la prueua deste motiuo en el dicho *cap. 1.* demas que, prosiguiendo en el, que la constitucion, o canon de su Sanctidad, por mas vniuersales terminos, y palabras, que hable no derogue los especiales priuilegios, o costumbre, gloss. Bald. & multi *in leg. 1. col. 2. Cod. sine cens. vel reliq. Et quod, licet vtatur terminis vniuersalibus nihilominus recipiat declarationem passiuam, vt non comprehendat casus particulares, & minus quam fieri possit deroget iuri communi*. Fue decidido por estas palabras, citada la glossa dicha, Baldo, y otros en la Sagrada Rota, apud Farinac. *in nouiter nouiss. deciss. 853. num. 8.*

N.87. Y es la razon clara; *Quia in dispositione generali non comprehenduntur illa, quæ specialem prouidentiam habent, atque ideo præseruatæ sunt ab hac generalitate, maximè si specialis præcedit generalem*. Dixolo muy al proposito, y con infinitos textos, y Autores muy de ver, que cita Dom. Salg. *de retent. Bull. 1. par. cap. 2. num. 187.*

N.88. Y aqui el mismo Salgado *dict. cap. 2. num. 126.* enseña doctamente, que como el Summo Pontifice presida a todo el Orbe Vniuerso facilissimamente puede ignorar las costumbres singulares de

 algu-

algunos Reynos, o Prouincias (que es mas quando tratamos de la especial de vna Villa) y que assi no obstante sus decretos vniuersales como el del Concilio, vnaquaque Prouincia abundat in suo sensu, como mas largamente en el *num.* 127. y en el *num.* 129. insinua la razon, quia mores singulares gentium sequi debent.

N.89. Y este defecto de sciencia, en duda se ha de presumir en el Sũmo Pontifice, como el mismo lo dize en el *cap. bonæ el 2. §. intelleximus, de postulat. prælat.* ibi: *Quia verò non plenam de personis illius Regni notitiam habebamus; ideoque non poteramus, salua conscientia, eidem Ecclesiæ in alia persona, quam de Regno Vngariæ originem duxerit, congruè prouidere, nec vellemus ei præficere alienum.*

N.90. Y el mismo Sãcto Concilio, insinua de si esta ignorancia, *Sess. 24. de reform. cap. 1.* ibi: *Si quæ prouintiæ alijs vltra predictas laudabilibus consuetudinibus hac in re vtuntur, eas omnino retineri Sancta Synodus vehementer optat.*

N.91. Scientia enim in ijs quæ sunt facti non præsumitur, sed potius ignorantia Rota Rom. late apud Farinac. *deciss. recent tom. 3. decis. 705. num. 3.* De donde se sigue, q̃ la disposicion general non comprehendit casum specialiter definitum arg. *leg. cum testament. § fin ff. de hæred. inst. & leg. seruo manumisso ff. de pecul. leg.* Mayormente quando las personas son exemptas, Socin. *cons. 74. num 15. lib. 1. ex quo* Cardin. Tusch. *pract. conclus. tom. 2. litera D. concl. 490. n* 18.

N.92. Y assi en ponderacion deste motiuo; y q̃ el canõ, o ley general no derogue las costumbres especiales de algunos lugares, ex Couarr lib. 3 *var. cap. 13. dict. num.* 4. lo enseña August. Barbossa *in collect canonic. ad dict cap. 1. de constit. in 6. num. 5. & 6.* Y de ay, q̃ nunca se entiende que el Principe quiso en su ley general, quitar el especial estatuto de vna ciudad, el mismo ibidem *num. 10.* ex Menoch. *de præsumpt. lib. 6. præsumpt. 39. num. 1.*

N.93. Y de ay, que en la promulgacion de vna ley, o canon por el Legislador præsumptam esse eius ignorantiam de priuilegijs extraordinarijs, & non clausis in corpore iuris, traddit Pet. Barbos. *in leg. 1. ff. solut. matrim. par. 1. num. 7.* ex quo Aug. Barbosa *dict. cap. 1. num. 8.*

N.94. Coadjuba, sino prueua, euidentemente esto, vna decissión de Rota, que es *1. aliàs 3. de Præbendis in nouis*, por estas palabras. *Quod licèt per non obstantias hodiè in gratijs poni consuetas derogetur statutis generalibus, omnia beneficia Ecclesiastica respicientibus. Tamen non derogatur statuto alicui singulari super certo beneficio edito, nisi de illo certa, expressaque mentio fiat per cap. 1. supra de constit.*

N.95. Es capital el texto *in dict. cap. 1. de constitut.* en esta materia; y assi traido de todos vulgarmente, y su razon aunque no vulgar; que

que es euidente, y a nuestro proposito la trae el P. Fr. Man. Rodr. *in explic. Motus proprij Pij V.* a cerca delos cēsos, en el principio *Porque aunque se presume que su Santidad, tiene en su pecho todos los derechos, puede empero probablemente ignorar las costumbres, estatutos, y necessidades de particulares Reynos, Prouincias, y lugares los quales en la general derogacion que pone, no es de creer reuocarlas. Y assi como probablemente puede ignorar estas cosas, quiere de ellas ser auisado, y en el interin quiere que sus leyes no sean puestas en execucion.* Y lo comprueba con muchos textos de ambos derechos, y leyes del Reyno.

N. 96. Y haze mas, quod dispositio licet magis, ac magis generalissima sit non extenditur ad incogitata *l. cum aquiliana ff. de transact.* Roman. *cons 294 incip hæc confessio in fin:* Et dispositio generalis generaliter est intelligenda, non ad casum specialiter definitum, vel ea de quibus specialis mentio facienda erat August. Barboss. copiose *axiom. 73. num. 9 & 10.*

N. 97. Confirmanlo las palabras de la *ley 1. tit. 14 lib. 4. nouæ recop.* hablando de la ley, fuero, o estatuto especial. *E si nos otorgaremos, è libraremos algunas cartas, ò albalaes contra derecho, ò contra ley, ò fuero vsado, por ende mandamos, que las tales cartas, ò albalaes, que no valgan, ni sean cumplidas, aunque contengan que se cumplan, no embargante qualquier ley, o fuero, ò ordenamiento, ò otras qualquier clausulas derogatorias.*

N. 98. De donde viene a quedar por llano, que el Sancto Concilio aunque mas general fuesse en su decreto irritante, no auer derogado, ni la costumbre especial de esta villa de Palma, ni el priuilegio especial deste Hospital, de no ser visitado por los SS. Obispos de Cordoua. *Porque nunca el Papa, en sus priuilegios, e indultos, o decretos, quita las costumbres razonables, y los estatutos particulares de los lugares, y singulares personas, si expresamente no lo dize: porque estas costumbres.* como queda dicho, *son de hecho, y consisten en hecho, y con razon las puede su Sanctidad ignorar:* que son palabras del mismo Fr. Manuel Rodrig. in summa *tom. 1. cap. 60. num. 6.*

N. 99. Difficile enim est eumdem Principem scire omnes consuetudines quæ seruātur; y assi tales como esta, siempre se presume las ignorara, vt late ex quam plurimis Prosperus Farinac. 2. *part. fragment. crimin. verbo lex. num. 13.*

N. 100. Y concuerda con esto, vna doctrina de Azeuedo, *in dict. leg. 1. tit. 14. lib 4. recop. num. 8.* donde por esta razon *Imo*, dize *neque valeret rescriptum contra ius municipale, & consuetudinarium non facta illius expressa mentione ex Baldo, &c.* Y pasa despues adelante, *horum ratio est, quia talia rescripta censentur concessa præter Principis*

cipis concedentis intentionem, tunc iuris non recordati cap. cæterum de rescriptis, &c.

N.101. Y es otra razon euidente; porque la disposicion del S. Concilio, por lo general es incierta, el priuilegio de este Hospital, y la dicha costumbre por lo especial es cierta, y concurre mayor razon, es de mayor calidad, y asi no se entiende derogado por la disposicion general. Es admirable al proposito August. Barb. *clausul.* 84. *num.* 9. donde tratando de esta clausula *non obstante statuto, & quibus vis alijs statutis, &c.* Dize no derogar el estatuto o costumbre especial. *In quo est maior ratio, quam in statuto habente derogationem, quia intelligitur de similibus. Ita Fulgos. cons.* 135. *in causa criminationis col.* 3. *in pr. vers. nec moueat. vbi quod clausula illa est generalis, & in certa ideo non capit maiora,* reffert Cardin. Tusch. *pract. concl. tom.* 2. *littera D. conel.* 245. *num.* 20.

N.102 Y de aqui, que por esta clausula, *non obstantibus statutis, &c.* No se entiendan derogados los especiàles, y singulares de vna Ciudad, o Villa, traddunt. Felin. *in cap. nonnulli num.* 23. *de rescriptis* Fuitque decissum in Rota *decis.* 1. *num.* 2. *de præbendis in nouis.* Marta *de clauf. par.* 4. *clauf.* 79. *n.* 4 conducuntq; traddita a Menoch *de præsumpt. lib* 6. *præsumpt.* 39 *num.* 4. Y copiosamente con muchos que cita August. Barbossa *dict. clausul.* 84. *num.* 5. *y clausul.* 82. *num.* 16. & 17. Y en terminos de pactos Menoch. *cons.* 517. *num.* 3. Y del Barbossa *clausul.* 85. *num.* 3. en terminos del estatuto singular de vn Beneficio, o Iglesia, que no se entienda derogado por estatuto, ley, ò canon general, por mas apretadas y vniuersales palabras que tenga en su decreto irritante. Y el mesmo Barbosa, tambien *clausul.* 82. *num.* 16. & 17.

N.103 Por esta causa, aunque es culpa ignorar las leyes communis Regni *leg leges, leg leges Sacratissimæ Cod. de legibus* no lo es ignorar las costumbres especiales de vn lugar, vt multis relatis Gregor. Lupus, *glos.* 1. *in med. ad leg.* 24. *tit.* 11. *part.* 4. deduciendolo del texto *in dict. cap.* 1. *de constitut. in* 6. Y fue sentencia antes de Bartulo *in leg. omnes populi num.* 67. *ff. de iustitia & iure.*

N.104 De donde deciende Bartulo al Iuez, en cuyo Tribunal si quiero fundar mi intencion en el estatuto, ò costumbre especial de alguna ciudad (como no sea de todo el Reyno, ò ya de aquella donde el Iuez reside) lo debo probar, y hazerselo saber, *Quia*, dize, *illud potest probabiliter ignorare, vt dict. cap.* 1. *Pro hoc Cod. si contra ius vel vtilitatem public. leg. præscriptione. Vbi quis allegabat Principi ius consuetudinarium suæ ciuitatis vt ibi notat.* Hæc Bartolus vbi additionator plura congerit videndus & facit Tex. *in leg. cum prolatis ff. de re iudic.*

De

N.105 De aqui Salgado de *retent. Bull. 1. part. cap. 2. num.* 131. dize, nacer que muchas constituciones, leyes, y decretos de sus Sanctidades, y motus proprios en algunos Reynos, Prouincias, ò Lugares no obligan, por no auerse ajustado a sus costumbres especiales, y auerlas ignorado sus Sanctidades. De aqui no lo estar receuido el derecho Canonico en la Iglesia Oriental, y el Sancto Concilio Tridentino, en muchos Reynos, y Prouincias. Idem Salgado *ibid num.* 132. *&* 133. Y el Padre Thomas Sanchez *de matrim. lib.* 3. *quæst.* 18. *num.* 1.

N.106 De aqui tampoco la constitucion 9. *de Iulio III.* en España, ni en Milan; en España la constitucion Paulina, prohibitiua de la enagenacion de cosas Eclesiasticas, si no es con cierta forma diferente de la del derecho comun. La constitucion de Pio V. que prescribia los casos, en que los Ordinarios pudieran admitir resignacion. La constitucion de Sixto V. de habitu, & tonsura disponens cum pœna priuationis beneficij. Vt late de omnibus Salgado *num.* 135 *cum pluribus seqq.* donde trae otras muchas Bullas y constituciones.

N.107 Y yo quiero demas de esso pues, que el Sancto Concilio, aqui tratando, de que los SS. Obispos, visiten qualesquiera Iglesias en su constitucion general comprehenda todas, y qualesquiera personas priuilegiadas, adhuc, no ha de ser visitado este Hospital por quanto en la misma materia que se trata de visita, tiene especial priuilegio; que la constitucion que por general comprehencia todas, y qualesquier personas priuilegiadas, no comprehende en ningun modo a las que en la materia de que se trata tienen y gozan de especial priuilegio Decius *in l.* 1. *num.* 8. *ff. de regul. iur. & in l.* 1. 3. *notab Cod. de edendo.* Natta *cons.* 613 *num.* 6. *&* 7. ex quibus docte Prosperus Farin. *lib.* 3. *prax. crimin. quæst.* 108. *n.* 60.

N.108 Y assi en nuestros terminos, por la constitucion general del Sancto Concilio, no se viò derogar el priuilegio especial, y costumbre singular de esta villa; pues aun poniendolo en terminos mas apretados, por el segundo priuilegio, no se entiende derogado el primero especial, sino es que se haga expresa mencion del, aunq el segundo tenga esta clausula, *non obstantibus, &c.* Vt ex multis Iuribus, & Authoribus traddit Gregor. Lup *glos.* 3. *in leg.* 27. *& glos.* 2. *in leg.* 39 *tit.* 18. *part.* 3.

N.109 Y prueuase euidentemente lo contrario, con este discurso, con que el mismo Sancto Concilio de Trento, quando quiere preuenir que se entiendan derogados los priuilegios especiales, expressamente deroga, o diziendo que los deroga, aunque se requiriese hazer expresa mencion dellos, vt in Sess. 23. *de reform. cap.* 18. ibi:

G qui

quibusuis quoad omnia, & singula supradicta priuilegijs, exemptionibus, etiam si specialē derogatiōnē requirerent, &c. non obstantibus, &c.

N. 110 Y quando alguna costumbre especial, ò singular priuilegio tiene intencion de derogarlo, lo explica, vt Sess. 24. *de reformat. cap.* 11. donde auiendo derogado qualesquiera priuilegios, en cuya palabra todos se comprehendian, como los de la Religion de S. Juan fuessen especiales a vna Religion, los expressò en su derogacion, dando a entender que lo hizo, porque siendo singulares, a no expresarlos en la derogacion no se vieran comprehendidos en ella, aunque hablase por terminos vniuersales en las palabras *quibuscunque priuilegijs*; Dize pues el Texto. *Non obstantibus priuilegijs quibuscunque etiam Religionis Sancti Ioannis Hierosolimitani, & aliarum Militiarum, &c.*

N. 111 Es tambien de esto prueua elegante, el mismo Sancto Concilio, en otros lugares que son de ponderar, del mismo modo, & in *Sess. 25. de Religiosis, & monialibus cap. 9. Sess. 25. cap. 22.*

N. 112 Demas de que todo esto hallamos decidido en la Rota Romana, apud Prosperum Farinac. *decis. 128. num. 4. part. 2 recent.* Donde fue declarado, y decidido, parece preuiniendo nuestro caso, que qualesquiera clausulas derogatorias, por mas amplias que sean, son de ningun valor, y efecto, contra personas priuilegiadas por especial priuilegio, porque en su Sanctidad, por su clausula derogatoria, no se presume sciencia de estas, vt sic etiam refert August. Barbossa *de clausul. vsufr. claus. 43. num. 16.*

N. 113. Y en terminos de esta clausula, *non obstantibus*, que por mas general, y vniuersal que sea, no tenga efecto en las personas, ò lugares, en quienes por especial priuilegio les es concedido lo contrario, quia de tali speciali prouisione non præsumitur cogitasse derogans Cardin. Tusch. *pract. conclus. litera C. conclus. 348. num. 6.* & melius Cald. *cons. 116 alias 1. de priuilegijs num. 7. vers. ad tertiū* faciuntque quæ traddit Natt. *cons. 209. num. 6.*

N. 114 Y assi es doctrina comun en los decretos del Sancto Concilio que quando deroga los priuilegios, è indultos, no se entiendan derogados los que tienen alguna singularidad, ò ya por ser singulares de vn lugar, ò Iglesia, ò Hospital: o ya porque por otra razō tengan alguna de diferencia. En la Sess. *6. de reformat. cap. 2.* ibi: *Nemini quoad hoc priuilegio, seu exemptione quacunque sufragante.* Y aqui Cenedo *pract. canonic. quæst. lib. 1. quæst. 1. nu.* 32. resuelue no auer sido derogada la Eugeniana, concedida a las Vniuersidades, y estudios, no obstante su generalidad, del decreto irritante.

N. 115. Califica esto declarando a Cenedo, Sanctarel *variarum resolut. quæst. 16. num. 2. 3. & 4.* y dando la razon al decreto del Sancto

Concilio

Concilio: Porque en el se entienden derogados los priuilegios perpetuos de no residir, y ganar las distribuciones. Pero que el priuilegio de la Eugeniana, es temporal; scilicet, concedido al Maestro mientras lee, y al dicipulo mientras cursa, y assi por esta especialidad, y diferencia que tiene, no se ve derogado, y lo refiere del August. Barbossa *in collect. ad Conc. in dict. cap. 2. nu. 6.* Pues si por causa tan leue no se ve derogado este priuilegio. Que diremos de este Hospital, quando ay causas tan mayores, y releuantes, para que su priuilegio, y costumbre immemorial, como especiales no se vean derogados, con hallarlo determinado en terminos.

N. 116 Concluyo este motiuo con otra decission de la sagrada Rota, in Burgens. jurisdict. S. Ioann. Vener. 20. Decembr. anno 1598. coram D. Orano, quæ est apud Prosperum Farinac in deciss. Rotæ Rom. *nouiter nouiss. deciss.* 717. que es muy de ponderar al proposito, pues alli por cierto priuilegio de Sixto V. le fue concedido al Prior, que fuesse del Monasterio de S. Juan; que a qualesquiera Clerigos diputados al seruicio de su Iglesia, pudiesse corregir, castigar, y visitar, y en fin conocer todas sus causas criminales, cuya Bulla se confirmo despues por Paulo III. en el año de 1544.

N. 117 Es muy en propios terminos los de la Bulla de la Cena, que reuocò qualesquiera priuilegios, y costumbres immemoriales. Y con todo en este caso, dize Filiutio *tom. 1. tractatu 16. cap. 10. num.* 258. por esta Bulla, y decreto general, no se ve comprehendido, y derogado el especial concedido a vn Principe. son sus palabras *Si vere priuilegium concessum sit à Sede Apostolica; vt potest iuxte etiam excusari poterit: & tunc dicendum est legem posteriorem vniuersalem non derogare priuilegio anteriori speciali, atque regem Hispaniarum, & Regem Galliarum habere aliqua priuilegia testantur Bañez, &c.*

N. 118 Digo yo agora pues, antes que diga lo que determinò la Rota, començose el Santo Concilio en el año de 1545. y en Session 24. *de reform. cap. 20.* dispuso lo contrario scilicet, que el Obispo conociesse de qualesquier causas de Clerigos, y q̃ no lo hiziessen otros inferiores, como lo era este Abad de San Ioan, aunque fuesse por modo de visita, ibi: *Causæ omnes ad forum Ecclesiasticum quomodo libet pertinentes, &c.* Y despues *causæ matrimoniales, & criminales non Decani, Archidiani, aut aliorum inferiorum iudicio, etiam visitando, sed Episcopi tantum examini, & iurisdictioni relinquantur.*

N. 119 Desuerte que al Obispo le toca, y no a otro esta juridicion, dize el Sancto Concilio, y porque no se pudiesse dezir, que al tiempo del Concilio auia ya entre los inferioren, y el Obispo pleyto, ni ya

ni ya que tenian priuilegios para ella; a lo primero satisface el Concilio consiguientemente ibi; *Etiam si in præsenti inter Episcopum, & Decanum, seu Archidiaconum, aut alios inferiores super causarum istarum cognitione lis aliqua in quacumque instantia pendeat; &c.* Tal fue la vehemencia aqui del Sancto Concilio. Y a lo segundo, en el fin derogando qualesquiera priuilegios, ibi: *Non obstantibus quoad omnia supra scripta priuilegijs, indultis, &c.*

N.120 Esto supuesto para mi ponderació: digo, huuo pues pleito en la Rota, entre el Abbad del dicho Monasterio, y el Arçobispo de Burgos, sobre dezir este que al dicho Abbad le competia dicha Iurisdicion cumulatiue con el (que es de reparar que aun con solo esso se contentaua, no obstante de poder tener su intencion tan fundada por el Sancto Concilio) y dezir el Abbad, que dicha jurisdiccion la auia de tener priuatiuamente. Y lo que mas es, que assi lo determinò la Rota, por el dicho año de 1598.

N.121 Pues reparo: ya no estaba publicado el Concilio? Si: pues el no derogò todos los priuilegios? Si: este no era antes del claro esta Pues como lo determinò assi la Rota, contra el Sancto Concilio? Ea que bien se ve esta este priuilegio singularissimo, y especial, concedido a este Abbad, y el Sãcto Concilio aunque derogò qualesquiera priuilegios, no se entiende los singulares, y especiales, que para derogarlos era menester que se hiziesse expressa mencion de ellos. Y assi son palabras de la Rota *Vnde sequitur quod Abbas Sancti Ioãnis est exemptus, & quod ordinarius nullam possit in eum, & Ecclesias sibi subditas prætendere jurisdictionem, &c.* Cõ que en este motiuo, a mi ver, queda euidentemente satisfecho a lo propuesto en el.

QVINTO MOTIVO.

N.122 ES tan eficaz en sus Palabras el Sancto Concilio, que todo aquello que quiere derogar lo explica, de donde lo que no explica, no es visto quererlo derogar, quando quiere derogar la costumbre simplemente, y no la immemorial, dize, *non obstante quacumque consuetudine, vt Sess. 22. in decreto de obseruandis, & euitandis in celebratione Missæ, in cap. 1. dict. Sess. in Sess. 24. de reform. cap. 4. in cap 12. dict. Sess. in Sess. 25 de reformat. cap. 9.*

N.123 Que quando deroga la costumbre aunque diga qualquiera no se entienda la immemorial, late August. Barbossa *clausul. vsu freq claus. 87. nu. 6.* Seraphin. *deciss. 417. num. 7.* ex quo idem Barboss. *de potest. Episcop. 3. part. alleg. 74. num. 4.* & *ad Conc. Trident. Sess. 13. de reformt. cap. 4. num. 2.* Y que quando deroga priuilegios y costum-

y costumbres, no se entiendan las concordias, ni mas de lo que explican, idem Barbossa *ad Conc. Sess. 7. de sacram. confirm. cap. 8. num. 30.*

N.124 Assi quando quiere derogar la costumbre immemorial lo explica, y declara diziendo, *non obstantibus quacunque consuetudine etiam immemoriabili, vt dict. cap. 8. sess. 22, de reformat. & in cap. 9. dict. sess. in sess. 12. de reformat. cap. 1. 3. 8. & 9. in sess. 22. dict. decreto de obseruandis & euit. in celebr. Missæ cap. 3. & 7. in sess. 23. cap. 6. 9. & 10 & cap 15. & 18. in sess. 24. de reform. matrimonij cap. 1. in dict, sess. 24. de reform. cap. 3. 9. 13. & 14. & in sess. 25. de reform. cap. 6. 8. & 9.*

N.125 Y quando el Sancto Concilio en la *sess. 21. de reform. cap. 3.* lo dispuesto alli manda se cumpla *in Ecclesijs tam Cathedralibus quã Collegiatis*, de aqui deducen los Doctores argumento no auer lugar el dicho decreto en las demas Iglesias, porque no lo explicò, vt Nicol. Garcia *de beneficijs 3. part. cap, 2. num. 473. cum seqq.* & notat Barbossa *ad dict. cap. 2. num. 3.* Pero para que nos detenemos, patente es el argumento, y por el, nuestro discurso, y que los decretos del Sancto Concilio a cada passo lo vemos: y muchos decretos en cuya disposicion se sigue este argumento, a cada passo los trae Barbossa, en la collectanea al Concilio a quiẽ me remito.

N.126 Porque es llano que el Sancto Concilio, como haga muchas, y diuersas derogaciones de cosas, nunca se entienden derogadas mas de las q̃ explica, y assi, si aqui derogo costumbres immemoriales, y priuilegios, como expressamente no derogasse las immemoriales con titulo, como lo es esta nuestra no se ve estarlo. Enseñolò con expressissimas palabras vna declaracion de la Congregacion de los Cardenales, para la explicacion del Concilio, y son. *Cum enim concilium faciat diuersas derogationes, censetur alijs non expressis nolluisse derogare:* cuya declaracion y palabras trae Nicolas Garcia *de beneficijs. 3. part. cap. 2, num. 2.* Y las mismas palabras, aunque sin acordarse que lo eran de dicha declaracion, a nuestro proposito, truxo y repitiò August. Barbossa *ad Conc. sess. 7. de Sacramento Confirmat. cap. 8. num. 30.*

Pruebase con el mesmo Sancto Concilio, pues quando quiso

N.127 derogar las costumbres fauorecidas de priuilegios, lo expresso. *Sic in sess. 22. decreto de obseruandis, & euitand. in celeb. Missæ cap. 3. ibi: Non obstantibus consuetudinibus etiam immemoriabilibus, &c. Etiam iuramento, & quauis authoritate firmatis.*

El mesmo Sancto Concilio *in sess. 24. de reformat. cap. 14.* por

N.128 estas palabras. *Non obstantibus quibuscunque statutis, constitutionibus, consuetudinibus, etiam immemoriabilibus, etiam Apostolica Autho*

ritate confirmatis. Y son muy de ponderar las palabras que se siguen, ibi: *De quarum subreptione, obrrectione, & intentionis defectu Episcopus, tanquam Apostolicæ Sedis delegatus cognoscere possit.*

N.129 Que en tal caso, que la costumbre immemorial se viesse authorizada, con alguna Bulla de Pontifice, para derogarla, no habla assi como quiera, sino con mucha atencion suponiẽdo la tal Bulla por obrrepticia, subrrepticia, y con defecto de intencion: y aun no obstante no derogãdola; sino que de estos defectos conozca el Obispo, como delegado de la Sede Apostolica: que todo esto supuso necessitarse, y hallarse la tal Bulla defectuosa, para derogarse la costumbre immemorial, que estaba autorizada con ella.

N.130 De aqui que los decretos, como este del Sancto Concilio, q̃ tienen esta clausula, *non obstantibus statutis seu priuilegijs*, no se entiendan por ella derogar los estatutos que estan confirmados por priuilegios, Felinus *in cap. nonnulli in pr. num.* 10 *& in cap. constitutus num.* 21 *vers. considera tertio de rescriptis.* Roman. *cons.* 339. *col.* 4. *cons.* 394. *ad finem. & cons.* 404 *in fine.* Et alijs relatis Moneta. *de commutat. vlt. volunt. cap.* 7. *num* 190 *cum seqq.* & August. Barbossa. *d. claus.* 84. *num.* 1. Don Iuan de Escobar del Corro, *de puritate, & nobilit. prob.* 1. *part. quæst.* 8. §. 3. *num.* 22. qui ad hoc citat, & erunt ponderandi, Textus *in cap. cum accessisent* 8. *de constitut. in cap. cum ordinem* 6. *de rescriptis, & in cap. dilecto* 63. *de appellat.*

N.131 Y en lo qual casi infinitos exemplos, semejantes al nuestro, se nos ofreceran en el derecho, y en las doctrinas de los Doctores, donde reuocadas qualesquiera costumbres, y priuilegios, no se entienden derogadas las costumbres, que demas desso tienen alguna Bulla especial. El mismo Sancto Concilio *Sess.* 21. *de reform. cap.* 9. tratando de que no se permita a nadie pedir limosna, dize, *Non obstantibus priuilegijs Ecclesijs, Hospitalibus, Pijs locis, & quibusuis, cuiuscunque gradus, status, & dignitatis personis concessis, aut consuetudinibus, etiam immemoriabilibus.*

N.132 Llego yo aqui y dudo. Los Religiosos de la Sanctissima Trinidad, tienen y estan en esta costumbre de pedir tales limosnas, pues no la derogò el Sancto Concilio? y veremos que aun todavia vale, por auerla authorizado su Sanctidad de Benedicto XII. que fue electo por Diziembre de 1334. y muriò en Auiñon, en 29. de Mayo de 1342. S. Antonin. *tit.* 21. *cap.* 7. ex quo Gualterio *in sua tabula cronographica fol.* 698. & Illescas *in* 2. *par. historiæ Pontific. fol.* 15. Desuerte que por este Pontifice, les fue concedido este priuilegio, y demas de esto tienen costumbre dello: y aunque el Concilio derogò costumbres, y priuilegios, no derogò las costumbres autorizadas con priuilegios. La ponderaciõ es propria.

H

La

La doctrina de Hieronim. Rodrig. *in compend. quæst. regul. resolut.* 59. *num.* 5. Y lo refiere August. Barbossa, *ad Concil. ad dict. cap.* 6. *num.* 40

N. 133 Y el mismo Barbossa, en el mismo lugar *num.* 7. tratando de los Religiosos mendicantes, que no puedan salir, ni otros qualesquiera Religiosos fuera de sus Monasterios, por el Obispado, a pedir las tales limosnas sin licencia del Obispo por el dicho *cap.* 9. Lo limita en los regulares, que por su institucion, o Authoridad Apostolica, y Bullas de su Sanctidad, les es lo tal premitido, y assi dize ser declaracion al Concilio de la Congregacion de los Cardenales, la qual trae Aldan. *in compendio canonic. resolut. lib.* 3. *tit.* 8. *num.* 6.

N 134 Prueuase con vn exemplo en nuestro mesmo texto del Sancto Concilio, en el dicho *cap.* 8. *sess.* 22. *de reform.* que como aqui se disponga, que el Ordinario visite qualesquiera Hospitales, y causas pias, llega Zerola *in praxi Episc.* 1. *part. verbo visitatio vers.* 2. *dubium,* a dudar, si las Cofradias que estan dẽtro de Iglesias Regulares, las podra visitar, y dize, *Et videtur primo quod sic quia Concilium non excipit.* Passa mas adelãte, y dize, si pero por Bulla de Pio V. q̃ es la 38. en num. les es concedido este priuilegio. Y assi duda si esta costumbre por estar confirmada con esta Bulla, se entendera derogada por el Sancto Concilio, y enseña que no.

N. 135 Pues si bien dize que no vale dicha costumbre, authorizada con este priuilegio, no dize no valer, porque por el Concilio, sea visto estar derogada Sino porque la Bulla de Pio V. esta derogada por otra de Gregorio XIII. Luego si esta Bulla no estuuiera por otra posterior expresamente derogada, valiera esta costumbre autorizada con ella, y valio despues del Concilio, aunque mas derogasse el Sancto Concilio las costumbres, y priuilegios? Son pues las palabras de Cerola. *Nec obstat Bulla Pij V. quæ est* 38. *quia Gregorius XIII. reuocauit reducens illam ad terminos iuris communis Bulla sua* 15. Et valet hoc argumentum quia Gregor. XIII. fuit electus 13. Maij 1572. & descesit a vita anno 1585. Gualter. *in sua tabula cronographica fol.* 742. Fr. Luis de Babia 3. *part. histor. Pontifical fol.* 343.

N. 136 Y en la *Sesion* 6. *cap* 4. *& in Sess.* 25. *de reform. cap.* 6. Donde estan derogadas qualesquiera concordias; que no se entiendan estarlo las confirmadas por authoridad Apostolica, fue decidido en la Rota, *quæ est. decis.* 16. *part.* 2. *diuers.* y decidido por la Congregacion de los Cardenales, cuyas palabras refiere Nicol. Garcia *de benefic.* 1. *part. cap.* 2. *num.* 217. Y que entonces era menester que se hiziesse expressa mencion de las concordias confirmados, aun

que

que se derogasen qualesquiera concordias, lo trae el dicho Nicolas Garcia; y lo mismo enseña en quanto al decreto del mismo Concilio, donde huuo la misma derogacion *Sess.7.de Sacram confirm.cap.7.* idem tenet Armendariz *in addit.ad recop.leg. Nauarr. lib.1.tit.6.leg.6.num.24 & 25.* Barbossa *in collectanea ibi num.15.* & Flores de Mena *variarum lib.1.quæst.10.num.41.* a quien y a Thomas Sanchez, cita Barbossa.

N.137 El mesmo Sancto Concilio, *Sess.24.de reformat cap.12.* disponiendo, que los ausentes Prebendados, no ganen las distribuciones quotidianas, dize, que lo contrario *non liceat ratione cuius libet statuti, aut consuetudinis*, porque su disposicion manda se obserue. *Non obstantibus quibuscunque statutis, & consuetudinibus etiam immemoriabilibus.* Y atendiendo a este decreto irritante, y tan vniuersal, y a aquella palabra *cuius libet*, que es generalissima, y comprehensiua de todos los casos, los Doctores, tienen que a lugar su disposicion, aunque el estatuto sea jurado. Pero llegando a que sea fauorecido, amparado, y authorizado cō alguna Bulla, doctrina llana es, que no se vea derogado. Por la razon de nuestro motiuo Armendariz, *in addit. ad recop.legum Nauarræ lib.2.tit.23.de residentia rubr an habentes dignitates teneantur residere num.21. & 23.* & Nicolaus Garcia *de beneficijs 3 part.cap.2.num 197.*

N.138 Es en propios terminos, y en los del Concilio *in dict.cap.12.* vna declaracion de la congregacion de los Cardenales, Episcopo Valentino, die 26. Iunij, anno 1576. donde declaro lo referido en aquel texto, donde si bien fueron derogados los estatutos, no se ve estarlo los confirmados con algun priuilegio; porque para que estos lo estuuieran, era menester que se hiziera expressa mencion de ellos. Y trae esta declaracion, y sus palabras Nicol. Garcia *dict.cap.2.num.216.*

N.139 Ay otra declaracion, que trae en el mismo lugar de la misma Congregacion, facta Episcopo Lamacens. sexto Septemb anno dicto 1576. que dispuso lo mismo, y son sus palabras. *Censuit immemorialem esse sublatam per Concilium, & statuta iurata nihil valere, at statuta authoritate Apostolica confirmata non esse sublata per Concilium Sess.24.cap.12.*

N.140 Ay otra declaracion de la Congregacion, que no menos prueua nuestro motiuo, è intento, acerca del mismo *cap.12.* que trae Nicolas Garcia, loco citato *num.197.& 216.* donde dize, la Congregacion, derogò el Concilio, todos, y qualesquiera estatutos mas con todo es llano *statuta authoritate Apostolica confirmata non esse sublata* Y despues lo declarò mas; es verdad que su disposiciō del Concilio, mandò se obseruase *Non obstantibus quibuscunque*

statutis

statutis, & consuetudinibus etiam immemoriabilibus, non tamen subst u lit hoc decretum fundationes, nec confirmationes Apostolicas. Porque para derogar estas era menester, que hiziesse expressa mencion de ellas.

N.141 Yo quiero que en este *cap.* el Sancto Concilio derogue qualesquiera priuilegios, y costumbres immemoriales; estaranlo derogadas todas, mas las costumbres immemoriales authorizadas con priuilegios, como esta deeste Hospital, no lo estaran, porque para que se entendieran derogadas, era menester, que el Sancto Concilio lo expresasse con palabras claras, o a lo menos con otras, que lo mostrassen; como si dixera, *aut alia quacunque infirmitate*, o si dixera *alio quouis præsidio*, o con otras semejantes, vt Gloss. Zenzelini, *in Extrauag. suscepti de elect. vers. confirmat. in Extrauag. Ioan. XXII.* & traddit doctè Nicol. Garcia, *vbi proximè num. 225.*

N.142 Es admirable a nuestro proposito vna decision de la Sagrada Rota, in Salmantina iurisdictionis, cotam D Seraphino. 9. Maij 1594. Vbò litigio entre el Obispo de Salamanca, y vn Abad de vn Conuento, sobre que el dicho Abad exercia jurisdiecion en cierto territorio, y visitaba sus Iglesias priuatiuamente al dicho Obispo, por costumbre immemorial, en que estaba, y vn preuilegio para ello concedido por vn Sūmo Pontifice a dicho Abad. Pues dudose esto, por parecer estar derogado por el Sancto Concilio *Sess. 7. de Sacram. confirmat. cap. 8. ibi. Appellationibus, priuilegijs, consuetudinibus, etiam ab immemoriabili tempore præscriptis, &c. penitus exclusis.* Y no obstante venciò el dicho Abad: declarose su costumbre no estar derogada, porque estaba confirmada con dicho priuilegio, refert *ad dict. cap.* 8. Aug. Barbosa *in collect. ad Concil. num. 28.*

N.143 Y si muchas prueuas auemos deducido para este fundamento, y motiuo del dicho *cap. 12. Sess. 24.* aun mas nos quedan que ponderar: deroga alli tambien la costumbre, en que aun todos quieren que la immemorial este tambien derogada. Pero en llegando a que este la costumbre authorizada con algun priuilegio, todos a vna voz confiessan no estarlo esta, porque para estarlo era menester que se huuiesse hecho expressa mencion de ella, aun en tal grado que aun entonces para no entenderse derogada, no es menester el expresso consentimiento de su Sanctidad, cual se conoce por el priuilegio, sino q̃ basta q̃ la tal costumbre sciente, paciente, ac tollerãte, Papa inducta fuisset. Monet. *de distribu. quotid. part. 2. quæst. 12. num. 45. & 46.* Couarr. *lib. 3. var. cap. 13. num. 5. in fine*, Sanctarel. *var. resol. quæst. 10. nu. 16.* Dueñas, *reg. 206. vers.*

I limita

limita quinto. Aloiſ. Riccius *in collect. deciſ. collect.* 159. & Cenedo. *Canonic. quæſt.* 1. *num.* 24.

N.144 El miſmo Sancto Concilio *Seſſ.* 6. *de reform. cap.* 4 ibi: *Nullis exemptionibus, conſuetudinibus, ſententijs, & iuramentis, concordijs tueri ſe poſsint.* Et idem *in Seſſ* 25. *de reform. cap.* 4. ibi: *Non obſtantibus, quoad ſupradicta, priuilegijs, nec non conſuetudinibus, etiam immemoriabilibus, ſententijs, iuramentis, concordijs, &c.* Dudaſe pues en eſtos decretos, ſi eſtaran derogadas las concordias, que eſtan validas de alguna Bulla, ò priuilegio, aunque los priuilegios por ſi eſtan derogados: y que las tales concordias no ſean viſtas auer ſe derogado, porque neceſsitaba de que ſe huuieſſe hecho expreſſa mencion de ellas. Fue declarado por la congregaciõ de los Cardenales, vna y otra vez, vt docet Nicolaus Garcia *de beneficijs* 3. *part. cap.* 2. *num.* 217.

N.145 Cuyas declaraciones ſon tan expreſas al propoſito, que no ſera razon dexar de repetir ſus palabras. La primera hablando del dicho *cap.* 4. con eſtas palabras. *Fuit reſolutum à Rota, & Congregatione Cardinalium Concilij de mente Gregorij XIII. hunc textum non tollere concordias confirmatas à Sede Apoſtolica.* La ſegunda es con eſtas. *An per Concilium Seſſ* 6. *cap.* 4. *& Seſſ.* 25. *cap.* 6. *derogatum ſit concordijs non confirmatis per Sedem Apoſtolicam? Congregatio Concilij cenſuit derogatum eſſe concordijs, præter quam confirmatis à Sede Apoſtolica.*

N.146 No ſe que ſe neceſsite de mayor prueua, y calificacion: mas ſi aun eſto no baſtaſe, en el miſmo Sancto Concilio *Seſſ.* 24. *de reform. cap.* 20. ibi. *Non obſtantibus quoad omnia ſupra ſcripta priuilegijs, indultis, concordijs, &c* Nos lo califique mas otra declaracion de la Congregacion de los Cardenales, *in Lucerina* 13. *Ianuarij anno* 1629. *que refiere* Sell. *Select. cap.* 42. *num.* 14. que por aquellas palabras del Sãcto Concilio, non eſſe ſublatas concordias a Sede Apoſtolica confirmatas, porque para derogarlas el Sancto Concilio, ſe neceſsitaba de que hizieſſe expreſſa mencion dellas, *vt in dict. cap.* 20. meminit Barboſa *in collect. num* 88.

N.147 La miſma Congregacion de los Cardenales in certa Salmantina Iuriſdictionis 14. Decemb. 1579. corã Dom. Seraphino, en propios terminos a los nueſtros declaro lo miſmo ad decretum Concilij *Seſſ.* 24. *cap.* 3. pues alli fue derogada qualquiera coſtumbre immemorial, y ſin embargo declarò no eſtàr derogada la immemorial con titulo, la que eſtaba aunada, y valida con algun priuilegio, porque ſiempre para derogar eſta es fuerça que ſe expreſſe. Luego en nueſtro caſo el S. Concilio, no expreſſando la immemorial con titulo en ſu derogacion, no lo eſtà eſta, aunque

dero

derogase el priuilegio, y la costumbre.

N.148 Que si bien el Priuilegio, como priuilegio està derogado, y la costumbre, como costumbres, no lo esta la costumbre authorizada cō el priuilegio, ex Brocardico vulgari quod duo vincula fortiora sunt quam vnū; *leg. reconiuncti 93. ff. de leg. 3.* cum vulgatis, & Nicol Garcia, *vbi supra num. 213.*

N.149 Et quia singula quę nō prossunt, multa collecta iuuant *ex leg. spadonem 15. §. qui iura ff. de excusat. tutorum l. si stipulatus 4. in pr. de vsuris l. instrumenta 5. l. rationes 6. Cod. de probat.* Farin. *cons. 39. num. 1. lib. 1.* ex infinitis Ant. Grab *tom. 3. comun. opin. titulo de probat. conclus. 1. num. 1.* Fuit que dictum Ouidianū *lib. de remed. amor.*

Sed quæ non prossunt singula, multa iuuant.

Y dixolo elegantemente el I. C. Modestino *in dict. §. qui iura* in ratione dubitandi, ibi: *Qui iura multa poterit dicere quorum vnum quodque per se ipsum satis validum non est. &c.*

QVINTO MOTIVO.

N.150 DErogò el Sancto Concilio *d. cap.* 8. la costumbre immemorial, mas esta fue la passada, y presente al tiempo de su disposicion, mas no la futura, como ha sido la del dicho Hospital: esto contiene este motiuo, y es opinion la mas comun, y recebida de los DD. que por la derogacion en semejantes decretos, ò ley esde la costumbre se entiēda solamente derogada la passada, y presente, mas no la futura, vt traddunt ex Gloss. *consuetudine* (quam omnes celebrem, & notabilem dicunt) *in Clem. statutum de elect.* Secundum lectionem negatiuam vbi fere omnes sequūtur. Abb. *in cap. vlt. in fine de consuetud.* vbi alij multi, *in cap. 2. col. 4. vers. 2. membro.* Philipp. Decius *in cap. licet causam num. 20.* & Felin. *num. 3. de probat.* Felinus *in cap. ius generale 1. & 2 col.* vbi Præpossit. *num. 8. distinct. 1.* Ioann. Andr. *in cap. nemo potest. de regul. iur.* Bartol. *in leg. 1. col. 6. vers. tertio quæro Cod. de summ. Trinit.* Iass. *in leg. cunctos populos num. 73. Cod. eod.* Bald *in leg. vlt. Cod. de pactis.* Horozco *in leg. de quibus* vbi Bart. *num. 4.* Paul. *num. 18. ff. de legibus* Abb. *cons. 7. tria circa primum col. pen. lib. 2.* Stephanus Bertrandus *cons. 361. num. 6. & 9. lib. 1. & cons. 341. incip. existimo num. 3. lib. 2.* Ancharran. *cons. 51. incip. consuetudo quæ habet. in fin. & cons. 218. iuxta ordinem paulo post. med.* Roman. *singul. 180.* Ant. Gomez *in leg. 51. tauri num. 26. in fin. vers. quinto limita* Burgos de Paz per octo fundamenta discurrens *in legibus tauri num. 470.* Castillo *in leg. 3. tauri, verbo siete testigos vers. sed quæro an consuetudo* Didac. Perez. *in proœm. ordinam. quæst. 13.* Andres. Tiraquell.

in

in tract. de vtroque retractu in præfat. num. 17. cum seqq. Matth. de Afflict. *in procem. constitut. Regni Siciliæ §. præsentes igitur num. 11.* vbi latissimè, & non minus latè Per Menchacam *lib. 1. controuers. vsufrequent. cap. 3. per totum,* Dom. Couarr. *lib. 3. var. cap. 13. num. 4.* Anguiano *de legibus lib. 2. controuersia 20. per totam præcipuè à num. 19.* Per quos multi alij erunt videndi.

N.151 Y pruebase, con que la costumbre es ley Text. *in §. ex non scripto. inst. de iure nat. gent. &c. leg. 1. Cod. quæ sit longa consuetudo leg. de quibus cum duabus seqq. ff. de legibus.* Sed sic est que la ley vltima deroga a la primera *leg. nam & posteriores ff. de legibus leg. si mihi, & tibi §. fin. ff. de leg. 1. l. si quis in prin. ff. de leg. 3.* Luego a la costumbre futura no puede derogar la ley antecedente, vtcumque derogatoria sit? pues en superuiniendo la costumbre, ella derogara a la ley.

N.152 Que el legislador no puede ceñirse tanto en vna ley, y por ella limitar tanto su potestad, que no se pueda apartar della, enmendarla, ò reuocarla *dict. leg. si quis, in pr. & dict. leg. si mihi & tibi dict. §. fin.* vt sic argumentatur Menchaca, *vbi proxime sup. num. 2.*

153 Y si el Legislador no se puede coartar tanto su potestad, que se prohiba la ley que estatuye, poderla derogar con otra nueua, menos puede atalle en esto las manos a la costumbre, mayormẽte quando & legis, & consuetudinis par est, & æqualis authoritas *dict. leg. de quibus, d. leg. 2. Cod. quæ sit longa consuet. cap. fin. de consuetud. cap. consuetudo. 1. dist.* Petr. Royzus Maureus *dec. Lituaniæ 5. num. 210.* Guido Pap. *singul. 803.* Stephanus Gratian. *disceptat. forens. cap. 801. num. 11. & 12. & cap. 892. num. 17. tom. 5.* & August. Barbossa *axiomat. iur. 56. num. 5.*

154 De aqui el P. Fr. Manuel Rodrig. *tom. 1. quæst. regul. quæst. 6. articulo 11.* Lleuando nuestra sentencia, dize, *Quia licet sit verum, quod non valet consuetudo contra legem, consuetudinem derogantem, vt tenent Abb. Ant. de Butr. & Bart. debet tamen intelligi dicta clausula derogatoria consuetudinis respectu præteritæ antecedentis ipsius legis promulgationem, non autẽ de consuetudine futura ipsam subsequẽti.*

155 De aqui tambien llegando a que es regla cierta, que no se pueda dar por el marido a la muger, fiador seruandę dotis *vt in leg. 1. & 2. Cod. ne fide iussor. vel mandat. dot. dentur,* el texto esta derogando qualquiera costumbre ibi *siue ex iure, siue ex consuetudine lex proficiscitur vt via vxori fideiussorẽ seruandæ dotis exhibeat, tamẽ eam iubemus aboleri,* Antonio Gomez, *in leg. 51. tauri num. 26.* Limita esto si en algun lugar ay costumbre de lo contrario. Pues digo yo ya no esta derogada la costumbre? Respondan las palabras de Antonio Gomez, *Quia licet textus in dict. leg. 1. reprobet consuetudi-*

nem

nem contrariam, tamen intelligitur de præterita, non de futura.

N.156 Y prueuase mas esta sentencia, y motiuo, con muchos textos lo primero, cum Text. *in cap. 1. de constit. in 6.* donde segun la explicacion de todos los Doctores, dispone el Texto, que a qualquiera costumbre no se entienda derogar por la ley, sino es que expressamente se declarare. Luego la ley no podra derogar tacitamente la costumbre futura, pues forçosamente auia de ser tacitamente, si quisieramos ampliar su decreto irritante a la costumbre futura. Et quæ non mutantur stare non prohibentur *l. præcipimus, leg. sancimus, Cod. de appell.* Vt sic ad propositum ex Text. argumentat Hieronim. Ceuallos *com. contra commun. quæst. 704. num. 9. cum tribus seqq.*

N.157 Et quamuis taciti, & expræssi idem sit iudicium *l. cum quid ff. si certum pet.* Vbi tamen requiritur expressum non sufficit tacitũ, neque præsumptum *cap. 2. de præben. cap. fin. de procurat. in 6.* Cardin. Tusch. *tom. 3. litera E. conclus. 654. per totam.* Valasco *de partition. cap. 14. num. 18.*

N.158 Lo segundo, cum Text. *in leg. 3. §. diuus ff. de sepulchro viol.* donde el I.C. Vlpiano, nos declaro que la ley, quando deroga la costumbre, no se entiende estarlo la futura, pues como en aquel Texto quisiesse derogar tambien la costumbre futura, lo explicò y expressamente derogò, atendiendo, y mostrando que si no la expresara la futura no lo estuuiera derogada, aunque se derogase la costumbre. Ex quo Text. sic argumentatur Andr. Tiraquell. *de vtroque retractu in præfat num. 17. cum seqq.* y el mismo argumẽto hizo a los terminos del Sãcto Concilio, quãdo en sus decretos deroga qualquiera costumbre, que no se entienda la futura. Anguiano *de legibus lib. 2. dict. controuers. 20. num. 22.*

N.159 Pueuase lo tercero, con el Texto *in leg. 14. tit. 1. part. 1.* Donde a la ley, no la puede interpretar, sino quien derogar, Sed sic es, q̃ la costumbre es la mejor interprete de las leyes, *leg. si de interpretatione 37. ff. de legibus.* Luego la costumbre puede derogar a la ley por mas clausulas derogatorias, è irritantes con que este preuenida? Luego si la costumbre futura puede derogar la ley antecedente, la ley antecedente no puede derogar a la costumbre futura?

N.160 Lo quarto, cum *leg. 5. tit. 2. eadem part. 1.* donde pone las causas porque se imprueba la costumbre, y no puede nacer, y no pone esta causa, luego es porque vale la tal costumbre futura, y no se entiende, ni puede ser derogada: reprobatio enim vnius ex duobus propositis videtur includere aprobationẽ alterius, ex Texto *in leg. Tribunus. § fin. ff. de testamẽto milit. & in cap. nõ ne de præsũpt.*

K Surdus

Surdus *decis. 195. num. 3. cum alijs.*

N.161 Prueuase lo quinto, con la ley 6. del mismo *tit. 2. eadem part. 1.* de donde deduciremos la prueba de este motiuo, por dos argumentos, que cada vno la euidencia, El primero, quando va tratãdo de los modos con que se deshaze la costumbre, y dize ser en dos *E desatase la costumbre en dos maneras*, de suerte que en dos maneras dixo no mas. La primera por otra costumbre legitima posterior, en contrario. *La segunda, si fuessen despues fechas leyes escritas, ò fueros que sean contrarios de ella, ca estonces deben ser guardadas las leyes, ò el fuero que fueron despues fechas, è non la costũbre antigua.*

N.162 Donde son de ponderar aquellas palabras, *Si fuessen despues fechas leyes escritas*, y luego, *las leyes que fuessen despues fechas.* Luego la costumbre futura no se deroga, ni puede por la ley antecedente a ella, que quando la ley deroga a la costumbre; es quando se promulgò despues della, no quando antes, pues antes la costumbre deroga a la ley. Ponderanse mas ibi: *La costumbre antigua*, luego la costumbre nueua, por ley antigua no puede ser derogada?

N.163 Es el segundo argumento, que deduzgo de la dicha ley 6. al modo que el passado, pues este se declara por aquel, y aquel es mas euidente por aqueste. Trata pues alli el Texto, de la fuerça de la costumbre en derogar las leyes, y esta dize, puede derogar todas las leyes antiguas: luego si ella las deroga no puede ser derogada por ellas? ibi: *E aun à otro poderio muy grande que puede tirar las leyes antiguas, que fuessen fechas antes que ella.* Y luego passa a la costumbre especial de vn lugar, diziendo *que entonces no sataria la ley, sino en aquel lugar tan solamente do fuesse vsada.*

N.164 Pruebase lo sexto, con vna decision de la Rota coram D. Riro uano, nullius de Couarruuias, Vener. 16. Martij 1612. quæ habetur apud Prosper. Farinac. 1. *part. tom. 1. recent. deciss. 394. num. 1. & 2.* Donde tratando de vn Abad de cierto Monasterio, que queria visitar algunas Iglesias priuatiuamẽte al Ordinario, dize pues la Rota. *Dominis placuit non probari Abbatem habere ius visitandi cum illud competat ad Episcopum solum, nisi in contrarium ostendatur priuilegium, vel consuetudo legitimè præscripta, &c.* Ad quod ibi plura citantur.

N.165 Derogò el Concilio, en razon de visitar, que es nuestro caso, qualesquiera costumbres, pretendia este Abad, auer el de visitar vnas Iglesias, declarò la Rota, que no podia, porque ni tenia priuilegio, ni costumbre prescripta legitimamente. Luego si esta tuuiera pudiera visitar; pues ya no estaba derogada por el Cõcilio que ya estaba promulgado, como lo dize el dia de esta decision? si pero no obstante da a entender la Rota, valiera la tal costũbre.

vt ibi

vt ibi etiam *num.2. Abbas autem loci de Couarruuias de priuilegio non docet neque de consuetudine præscripta spatio 40. annorum prout requiritur, &c.* Dando a entender valiera prescripta por espacio de quarenta años, por quanto el Concilio, si derogò la costũbre, fue la preterita, no la futura, y que legitimamente se prescriuiese por espacio de quarenta años.

N.166 Y es mas euidente todo lo dicho, en terminos del Sancto Concilio de Trento, en el *cap* 8. lugar sobre que ventilamos, ibi: *Non obstantibus quacunque consuetudine etiam immemoriabili, priuilegio, aut statuto,* desuerte que aun mismo tiempo, y de vn mismo modo derogò la costumbre, el priuilegio, y el estatuto, equiparandolos, è igualandolos en la derogacion: luego del mismo modo que se ven, y entienden derogados los priuilegios, y estatutos estan derogadas las costumbres? Ponderacion que haze, sin mencion de este lugar Anguiano, vbi supra *dict. controuersia* 20 *num.* 30.

N.167 Y es la razon, quia æquiparatorum, eadem est dispositio *leg.* 1. *ff. de leg.* 1 *cap. si postquam §. fin. de elect. in* 6. *glos. in leg. si quis seruo Cod. de furtis.* Roman. *cons.* 129. *licet magna.* Surd. *cons.* 384. *num.* 22. Beroius *cons.* 27. *num.* 3. *lib.* 1. & Card. Tusch *pract. conclus. litera E. tom.* 3. *conclus.* 308. Et quando duo casus sunt æquiparati in iure dispositum in vno censetur dispositum in alio, vt copiose Barbosa *axiom.* 39. *num.* 9.

N.168 Y no solamente equipara el Sancto Concilio las costumbres, priuilegios, y estatutos, sino que ellos de su naturaleza lo estan corriendo siempre de vn mismo modo, la costumbre, y el priuilegio. Imo fortior est priuilegio consuetudo, Crauet. *de antiquit. tẽp.* 1. *part. fol.* 8. *num.* 41. *& seqq.* & Castillo Bouadilla *in sua politica lib.* 3 *cap* 8. *num.* 196.

N.169 De donde nace, que consuetudine possit introduci quidquid per priuilegium, vel statutum concedi vt diximus supra, *& tenet glos. consuetudinẽ in cap. nouit de iudic. & gl. fi. in cap. Romana §. fin. de appellat. in* 6. Rolandus *cons.* 3. *num.* 116 *vol.* 1. Card. Tusch. *litera C. conclus.* 808. Gonçalez *ad reg.* 8. *Cancell. glos.* 45. *§.* 1. *num.* 18. *alias* 78. & Bouadilla *dict. num.* 196.

N.170 Agora pues, trata el Sancto Concilio, de derogar las costumbres, y deroga juntamente los priuilegios, y estatutos, aunandolos en la derogacion, dando a entẽder, que del mismo modo que estos se ven derogados, lo estan aquellas, como del mismo modo los equiparò en el caso de estar derogados, o no estarlo, estas tres cosas, Bonifacio 8. *in dict. cap.* 1. *de constit. in* 6. vt doctè aduertit Auguiano, vbi supra *nu.* 31. de suerte que del mismo modo, y con las mismas qualidades que se ven derogados los priuilegios, y estatutos

tatutos; nos muestra el Sancto Concilio estar derogadas las costumbres.

N.171 Pues euidente es, que derogados los priuilegios, ò estatutos, se entienden los passados, y no los futuros, que estos aunque se quisiera no se podian derogar, como es llano, ponderatos Anguiano *dict. controuersia 20. num. 28. & 29.* Luego si estos solamente los preteritos, y no los futuros se entienden derogados, y los equiparò, è igualmente derogò el S. Concilio, con las costumbres, estas se entienden derogadas, las preteritas, y no las futuras, pues del mismo modo q̃ ellos se entiẽdẽ derogados, se entiẽdẽ estarlo ellas?

N.172 Extensio enim, limitatio, & argumentatio bene fit de vno æquiparato ad aliud Bart. & alij, *in dict. leg. 1. ff. de leg. 1.* Gabr. *cons. 21. num. 37. & seq. lib. 1.* Roland. *cons. 27. num. 2. & 15 lib. 1.* Euerard. *a ratione legis larga num. 52. & in loco a simili num. 7. vers. & generaliter.* Facitque quia de similibus, idem est iudicium, *leg. non possunt. & leg. seq. ff. de legib. §. recte inst. mandati* Prosp. Farinac. *1. part. fragment. crimin. litera E. num. 188.*

N.173 Y prueuase mas en el Texto del Sancto Concilio, de aquella palabra *non obstantibus*, no obstante qualquiera costumbre, en q̃ se ve comprehendida la passada, & que vt præsens tunc obstabat vel obstare poterat decreto Sancti Concilij *Nullatenus vero noua aut futura quæ nondum erat in rerum natura, nec nouæ legis ingressum, aut progressum impedire poterat*, como lo nota Anguiano, cuyas son las palabras *dict. controuersia 20. num. 27.*

N.174 Y claro es que lo que no es toda via, como puede obstar. Non entis enim nullæ sunt qualitates, *l. eius qui in prouincia vers. quoniam ff. si certum petatur. l. si seruum §. fin. ff. de act. empt.* Gutierrez *practic. lib. 3 quæst. 35. num. 10.* & late August. Barbossa *in axiom. 162 num. 1.* Y si derogò el Sancto Concilio las costumbres que obstaban a su disposicion, que no derogò las futuras, porque como no las auia, no le obstaban.

N.175 Y si atendemos la propiedad de la palabra *obstare*, veremos que significa esto, y se insinua por lo q̃ dixò Ouidio *lib. 4. fastorũ.*

Obstitit in media candida turba via.

Y asi dixera el Sancto Concilio, si quisiera referirse en su derogacion, tambien a las costumbres futuras, *non obstantibus, nec obstaturis*, que entonces si se vieran comprehendidas, asi nos lo enseño Quintiliano *lib. 2. cap. 12. video quosdam obstaturos mihi.*

N.176 Y declaronos mas esta ponderacion el Texto, en la auth. omnes peregrini *post leg. nutritoribus 10. Cod. communia de success.* Donde auiendo hablado en derogacion de la costumbre, *non obstante statuto aliquo, aut consuetudine, seu priuilegio*, que son semejantes palabras

palabras a las del Sancto Concilio, en las siguientes, explica, y declara su intencion, dando a entender que derogadas estas tres cosas se entienden las pasadas, no las futuras, y asi diziendo, *quæ hactenus contrarium inducebant.*

N.177 Mayormente, que en el Sancto Concilio, aquellas palabras, *non obstante quacunque consuetudine*, traen priuacion y la priuacion presupone habito argum Text *in leg. decem. 117. ff. de V. oblig. leg. 4. §. condemnatum ff. de re iudic.* Vulgaris Text. *in cap. ad disoluendum de desponsat. impub* cum sexcentis alijs.

N.178 Prueuase mas: porque el Sancto Concilio quando quiere derogar tambien la costumbre futura, lo explica, como lo hizo en muchos decretos. Teste Anguiano *de legibus lib 2. controuers. 20. num. 21.* A lo menos quando quiere derogar no solamente la costumbre preterita, y presente, sino tambien la futura *antiqua sunt, vtitatissimaque verba* (vt verbis eiusdem Anguiano *ibidem vtar, num. 22.*) *hoc denotantia, repræhendereque voluisse, vt si eam appellet corruptelam*, De suerte que quando quiere la ley derogar tambiē la costumbre futura, lo declara, ò alomenos la declara por injusta, por corruptela, è irracional, mas no siendo derogada por vno de estos dos modos en ninguno se ve estarlo.

N.179 Son para esto de ponderar Text. *in Clem. 1. in princ. de pœnis* ibi: *quam reputamus corruptelam. in cap quamquam 4. vers. volētes propter. de censibus in 6.* ibi *contraria consuetudine, quæ dicenda est verius corruptela non obstante. in cap. vnic. de Clericis non resident. &c. in 6.* ibi: *penitus improbantes in cap. 1. de consuetud. in 6.* ibi: *Corruptelam merito reputantes eam authoritate Apostolica reprobamus, & in cap. 2 eodem tit.* ibi *Non putamus consonam rationi. & in cap. ad nostram audientiam. 3. de consuetud.* ibi: *Consuetudo minus rationabilis habeatur, &c. & in cap. cum venerabili 7. eodem tit* ibi: *Non tam consuetudo, quam corruptela merito sit censenda. & in cap. ex parte vestra 10. eodem titulo.* ibi. *Duæ consuetudines abusiuæ & in cap. quanto 4 & in cap sequenti eodem titulo.*

N.180 Y no menos el mismo Sancto Concilio, nos probo esto en muchos lugares, y decretos, en que quando quiso derogar tambiem la costumbre futura, lo declarò, llamandola injusta corruptela, &c *vt in Sess. 25. de reform. cap. 19.* ibi: *Non obstante quocunque priuilegio, seu praua consuetudine, etiam immemoriabili, in Sess. 21. de reform. cap. 1.* ibi: *Contrarias taxas, ac statuta & consuetudines etiam immemoriales quorumcunque locorum, quæ potius abusus, & corruptelæ simoniacæ prauitati fauentes, nuncupari possunt, penitus cassando, & intercediendo.*

N.181 Son tambien Textos euidentes del mismo Sancto Concilio,

in Sess.

in Sess. 24. de reform. matrimonij cap. 1. ibi: Quacumque consuetudine etiam immemoriali, quæ potius corruptela dicenda est non obstante. & in Sess. 24. de reform. cap. 14. hablando de algunas costumbres que quiso quitar, y derogar por peruersas, y malas dize, *hæc cum Sancta Synodus detestetur mandat Episcopis, &c.* Y despues, *vt prauas, ac scandalosas reijciant, & aboleant.*

N. 182 Tan grande fue la atencion que tuuo en sus decretos el Sancto Concilio, que quando quiso derogar la costumbre futura tambien la expresò, ò lo diò a entender, reprobandola por injusta, y escandalosa, ò a lo menos quando dize, no obstante qualquiera costumbre, esta derogacion se refiriò a la passada, y fue no tan abominable a su intento, pues quando otras lo fueron, no dixo en ellas no obstantes, si no totalmente excluydas, palabras con que tambien se puede entender derogar las futuras: mas hablando tan blandamente, digamoslo assi, y no mostrandoles odio, ò abominacion, en la palabra no obstantes, no ay causa por que se refiera a las futuras. Mostrò la dicha abominacion en otros decretos, *vt in Sess. 21. de reform. cap. 6. ibi: Quacunque remota,* & ibidem *cap. 7. quacunque appellatione, exemptione, & contradictione remota,* & ibidem *cap. 8. penitus remotis, & non obstantibus, & in sess. 23. cap. 12. ibi: Penitus exclusis.*

N. 183 De aqui deducimos la inteligencia a muchas doctrinas, que nos seruiran de apoyo a la nuestra; porque como sea tan controuertido en el derecho, si derogada por la ley la costumbre, se entienda solamente la passada, y presente (aunque la mas comun y cierta es la que arriba diximos) y no la futura, ò ya tambien se entienda derogada la futura, lleuando ya vnos esta, ya otros aquella opinion: y defendiendo largamente cada vno por su parte, los mas quieren conuenir las dos opiniones con vna distincion, que es la que auemos dicho) que si la ley simplemente, como en el decreto del Sancto Concilio, deroga la costumbre, no se entienda la futura derogada, pero si deroga la costumbre improbandola por injusta, escandalosa, &c. Entonces se entienda comprehendida tambien la futura.

N. 184 Pedro Peruss. *in tractatu de canonica portione ad fin. in quæst. 5.* a quien refiere, y sigue Tiraquello *de vtroque retractu in præfat. num. 18. & seqq.* Haze la dicha distincion concordando con ella las dos opiniones contrarias. An consuetudo reprobetur, an vero simpliciter tollatur. De donde Andr. Tiraquel resuelue a nuestro fauor, con estas palabras, *Nam cum lex damnat consuetudinem futuram id nuncupatim exprimit vt patet in leg. 3. §. diuus ff. de sepulchro violato.*

L

Y aunque

N.185 Y aunque despues parece inclinarse mas a la opinion contraria Tiraquello, lo lleua con miedo, y se vale para dezir que esta derogada la futura del fundamento dicho, que es quando se damna y reprueba la costumbre en el *num.* 19. y alli con estas palabras: *Et id quidem in dubitate quādo lex, vel consuetudo præterita dānatur tanquam irrationabilis, & iniqua, quia tunc satis reprobatur futura, durante huiusmodi iniquitate, siue vt sic dicam irrationabilitate,* en cuya comprobacion cita infinitos, que yo omitto por no ser molesto.

N.186 Y por dalle su lugar al Señor Presidente Couarrubias, *lib.* 3. *variarum resol. cap.* 13 *num.* 4. que queriendo concordar la diuersidad de opiniones que ay en este caso, adduce quatro conclusiones, y proponiendo en la primera, y segunda, entenderse la derogacion de la costumbre, tambien de la futura, en la quarta conclusion lo declara y pondera elegantissimamente a nuestro fauor, ibi *Poterit simpliciter consuetudo constitui, & vires obtinere aduersus legem, quæ, licet consuetudinem reuocauerit, eique derogauerit, non tamen eam reprobat, damnat, nec reprehendit.* Que entonces se entiende, no en otro modo tambien la futura quando la costumbre se deroga, por irracional, e injusta.

N.187 Y es la razon euidente, y clara, porque como la tal iniquidad, è injusticia de la costumbre, se entienda no solamente a la preterita, sino tambien a la futura, en constando que la costumbre es iniqua, y que por tal se derogò, se vè estarlo la futura tambien, pues corre la misma razon: lo que no corre quando se reprueba, ò deroga simplemente la costumbre, que no por esso es iniqua, ni se declara serlo: sino conuenir mas que se obserue lo contrario, al modo que la ley posterior, derogando la anterior, no por esso declara auer sido injusta, è iniqua, como lo distingue, raciocina, y pondera Anguiano *dict. controuersia* 20 *num.* 26.

N.188 Pero mejor Couarr. loco relato ibi: *Etenim ex eo quod lex quidquam statuerit, non obstante consuetudine, cui expresse derogat, non eam reprobat, irrationalem, aut iniquam esse iudicat; Sed eam tollit, quemadmodum solent tolli veteres leges ex causis, quæ iuxta temporis qualitatem, & rerum vicissitudinem iuxte legislatoribus apparen, nec ex hoc leges antiquatæ iniquæ censentur, imo poterunt iterum in praxim, & negotiorum definitionem adduci.* De donde lo ilustra copiosamēte deduciēdo de aqui la interpretacion, y declaracion a muchos Textos, y en los numeros siguientes: Del mesmo modo es de ponderar Farinacio *in fragment. crim.* 1. *part. verbo consuetudo num.* 722. *& seqq.* que refiere, y sigue a Couarrubias,

N.189 DAnos tantos motiuos, es apoyo de tantos fundamentos de la justicia del Hospital, esta costumbre, que quando, y de donde vno se acaba, parece nace otro, como la Hidra, de quien Ouidio *lib.7.& 9.metamorphos.* Y Seneca *in Herculem furentem vers.780.*

Facunda mergit capita Lernaus labor.

& idem *in Medeam vers.702.*

Succissa serpens morte se reparans sua.

N.190 Porque quando todo lo dicho en los fundamentos antecedentes, cesara, por el Sancto Concilio de Trento, no esta derogada esta costumbre, alegada, como se alega, en fuerça de titulo, y priuilegio presumpto; y pruebase con este argumento. Por vn priuilegio nueuo de su Sanctidad, se puede derogar al Sancto Concilio. Sed sic est, que la costumbre immemorial tiene fuerça de titulo, y priuilegio. Luego la costumbre immemorial alegada en fuerça de titulo, y priuilegio presumpto, no esta derogada por el Sancto Concilio, pues antes lo deroga a el?

N.191 Fnerte a mi ver es el argumento, y que la mayor no es negable, y la menor principio llano de derecho, quod consuetudo immemorialis habeat vim tituli, priuilegij, ac ipsius veritatis, per eamque licite fiat omne, quod princeps ex causa poterat concedere: y no assi como quiera, sino que esta costumbre immemorial conferat titulum, con la mayor causa, justificacion, y validació, que sea deseable al discurso; y que se iguala, y comprehende todo lo que el Principe pudiera conceder, y como si dixeramos le agota toda su potestad, Felin. *in cap. cum contingat de foro compet.* Dec. *consf.11.num.9.* Bald. *consf.289. quia consuetudo improbatur lib 4.* Abb. *consf.71.vol.2.* Grat. *consf.6.num.70.vol.1.* ex multis Didac. Molina *de Hispan. primog lib.2. cap 6.num.13.* Copiosissime Dom. Castillo *in leg.41.tauri verbo costumbre.* Latissime & iuribus contrarijs satisfacit Dom. D. Franciscus de Amaya, *in comment. ad 3. libros posteriores Cod. ad tit. de annonis ciuilibus lib.10.in leg.3.num. 17.tum seqq.* Milles *repertorio verbo consuetudo num.63.* Castillo Bouadilla, *lib.3. politita cap.8.num.196.* Mascardus *de probat. tom. 3. litera Z. conclus.1373. per totam pracipue ex num.16. cum pluribus seqq. & tom.1. litera C. concl.429.num.3.* Surdus *de alimentis tit.1. q.1.nu.17.* Dom Salgad. *de regia protect.1.par.cap.1.nu.126.* Marsil. *singul.453.num.2.* Cardin. Tusch. *practicarum conclus. tom.2. litera C. conclu.806.num.17.* Auendaño *de exequend. mand.2. part.cap.4. & 1.part.cap.6.num.8.* Anguiano *de legibus lib.2. controuersia 20. num.4.*

num.4. Barbosa *axiomat. iur. 56. num. 2.* cum multis alijs per eos vidэndis.

N.192 Y en mas expressos terminos, que quando vna cosa es impres criptible, o por mejor dezir esta por el derecho prohibida la cos tumbre, ò prescripcion etiam la immemorial. Esta adhuc tenga vigor y fuerça, sino como prescripcion, ò como costumbre se alega, sino antes como priuilegio especial, o presumpto titulo demas de muchos Textos, que los referidos ponderan lo Son, y admirablemente en la *ley hoc iure §. ductus aquæ ff. de aqua quotid. & æstiua*, no pocas veces en este caso ponderado *Ductus aquæ*, dize alli el I.C. Pomponio (*Cuius origo memoriam excessit iure constituti habetur*, es verdad dize el Iur. C. que el aqueducto es imprescriptible, pero quando por tiempo immemorial se tiene: vale porque es en fuerça de titulo, *iure constituti, &c.*

N.193 Que lo que se posee por tiempo immemorial, no solamente como poseido, ò prescripto immemorialmente se ampara, y juzga, sino como alcançado por derecho especial, y concedido por el, de suerte que aunque aliàs, por la possessìon, ò prescripcion, no pudiera adquirir, ibi: *iure cõstituti* en fuerça de titulo podra valer.

N.194 Que no ay mayor, ni mejor titulo que el que la immemorial da, aunque otro no se prueue *Scæuola respondit*, dize el mismo Sceuola *in lege fin. ff. de aqua, & aquæ pluuiæ arcendæ. Solere eos qui iuri dicundo præssunt, tueri ductus aquæ, quibus authoritatem vetustas daret, tametsi ius non probaretur.*

N.195 Que esse discurso de mucho tiempo haze fuerça de ley, y de priuilegio, quando no se pueda hallar otro *Si tamen lex agr non inueniatur, vetustatem vicen legis tenere*, dixo Vlpiano, *en la ley 1. in fine ff. eodem.* Y que siempre se entienda que lo hecho por tanto tiempo aya sido por ley especial concedida, y priuilegio *velut ex iure impositam seruitutem videatur*, dixo el mesmo Vlpiano, abajo: es cuyos casos, y por esta razon el aqueducto, *qui est in vsu publico, præscribitur tempore, cuius initij memoria non sit*, vt verbis Gregorij Lupi vtar *glos. 1. in leg. 7. titulo 29. part. 3.*

N.196 De suerte que como el vso publico sea imprescriptible, y el aqueducto sea en publicos vsos, de ay viene que segun derecho sea imprescriptible. Pero adhuc si por tiẽpo immemorial se prescribe: aunque por via de prescripcion esse tiempo no le ayuda, ni vale, vale en fuerça de titulo, y priuilegio presumpto, y como si por concession, y priuilegio nueuo fuera concedido *velut ex iure impositam seruitutem, &c. & in leg. vsum aquæ vbi glos. Cod. de aquæductu lib. 11.* ibi: *Vsum aquæ veterem, longoque dominio constitutum singulis ciuilibus manere censemus, nec vlla nouatione turbari.*

M Y pues

N.197 Que la plaça calle, camino, &c. no seã prescriptibles por algũ tiẽpo la dicha ley 7. ibi *Non la pueda ningũ ome ganar por tiẽpo*; y aqui Gregorio Lopez entra dudando, si estas cosas que son del vso publico, se podran prescribir por tiempo immemorial, y refiere vna sentencia de Angelo *in leg. non solum in pr. ff. de vsucap vbi dicit*, dize Gregorio, *Quod omnia excepto libero homine vsu capiuntur centum annis quantuncunque in ciuili, vel municipali censura disponatur, vt nulla praescriptione obstante valeat auocari*. Y esto porque entonces se alega en fuerça de titulo, y priuilegio presumpto.

N.198 Y repitio lo mismo el mismo Angelo *in leg. fin. de vsu cap.* donde prohibiendo aquel Texto, que sean prescriptibles los lugares publicos de mar, y rios publicos. Lo limita Angelo en caso que la prescripcion fuesse immemorial, y se alegase en fuerça de titulo presumpto: que aunque la prescripcion, como prescripcion, no vale, en fuerça de tal titulo si, y alegandose en esta forma los tales lugares se prescriben. Cuya doctrina de Angelo, siguio Baldo, y boluio a ser en ella Angel. *in leg. 1. Cod. ne rei dominicae, vel Templorum*.

N.199 Y aunque alli al principio Gregorio Lopez, no parece assentir a la opinion de Angelo, es en caso que su doctrina fuesse de que prohibida la prescripcion, auia de valer la immemorial, como immemorial, porque esta dize, esta derogada por la dicha ley 7. de la partida. Pero es llano dize el S. Gregorio Lopez, que si la immemorial se alegase en fuerça de titulo presumpto (el qual se preua solamente probada la immemorial) que entonces valdra, y lo alias imprescriptible; porq̃ prohibida la prescripciõ, ò costumbre immemorial, se ve prohibida en fuerça de prescripciõ, y costumbre immemorial, no en fuerça de titulo presumpto y son sus palabras muy elegantes al proposito.

N.200 El mismo Gregorio Lopez, nos declaro mas en comprobaciõ nuestra su sentencia, repitiendo la en la *leg. 10. tit. 26. part. 4. glos. 3. vers. quintus casus*. Que auiendo tratado muy largamente la question tan controuertida, si las cosas de vn mayorazgo se puedan prescriuir, y teniendo que no, aunque la prescripcion fuese longissima, aut immemorialis, pone luego algunos casos de limitacion; que traen los Doctores, por llano en derecho, y entre ellos quando la immemorial se alegasse en fuerça de titulo, y priuilegio, que en este caso dize, *praescriptionem omnibus vocatis praeiudicare, ex quo talis praescriptio habet vim tituli, & priuilegij*.

N.201 Y sobre la mesma *ley 7. tit. 29. part. 3.* es muy al proposito Auendaño *de exequend. mand. lib. 1. cap. 12. num 6.* donde prueba que

que la possession immemorial prueba dominio de baldios, y tambien de plaças, calles, caminos, &c. porque aunque estas cosas sean imprescriptibles por la dicha ley, y en tales bienes no se pueda constituir perpetua seruidumbre, *in leg. 23. tit. 31. eadem part. Tamen ista præsumptio excluditur per probationem possessionis immemorialis*, por quanto por ella se presume titulo, y priuilegio, y auersele concedido a vn particular, y auer dexado por esso de ser tal, tales baldios, plaças, calles, &c. *Et presumeretur quod ad illam rem obtinendam præcesserit priuilegium, vel legitima concessio nam cum ex priuilegio etiam ista publica possint competere priuatis personis; eo allegato, cum statim præsumatur, cessat dispositio dict. leg. 7. quia loquitur in sola præscriptione. Nam licet sola præscriptione talia bona non possint adquiri, tamen virtute præsumpti priuilegij, aut concessionis sunt talia bona adquisibilia*, que son palabras de Auendaño, y lo refiere por ponderacion de Ioann. de Ripa *in leg. quominus num. 41. & 102. ff. de fluminibus.*

N.202 No es menos celebre para comprobacion de este discurso Mascardo *de probat. conclus. 1372. num. 32.* donde distingue, ò que se estè en materia prescriptible, o en materia que no lo es, imo lex expræsse resistat præscriptioni. Prohibiendo, o derogando qualquiera prescripcion, ò costumbre immemorial: que en el primer caso sera qualquiera capaz de prescribir. Y como lo sea obra, y vale la prescripcion. Pero en el segundo caso, dize Mascardo, como se de en qualquiera incapacidad de prescribir. *Solus cursus temporis nihil potest operari, vt reddat capacem eum, qui incapax sit: tunc opus est quod allegetur titulus priuilegij, aut exemptionis, & ad probationem talis tituli sufficiet probare lapsum temporis cuius initij memoria non extat in contrarium.*

N.203 De aqui Auendaño, loco relato, deduce intelligencia a la *ley 23. tit. 32. part. 3.* que auiendo sido alli derogada qualquier prescripcion, dize, se ha de entender adhuc valer la prescripcion, que alegada en fuerça de prescripcion era de ningun momento por estar derogada, si in vim tituli præsumpti allegetur. *Nam lex loquitur, quando solum modo allegaretur præscriptio, & non allegaretur aliquis titulus, & simul cum eo probaretur consuetudo immemorialis, nam si ista legitimè probatur, præsumitur titulus allegatus, & possessor harum rerum tuendus est.*

N.204 Y concluyo en este motiuo, con Augustin Barboss. *de clausul. vsufreq. clausul. 88. num. 3. & 4.* que parece preuino nuestro caso y este motiuo, que tratando de la clausula *non obstante quacunque præscriptione*, que no excluye la prescripcion longissima, si es justa, si es iniqua si; mas en la injusta, aun no la excluye, si no se

alega

alega, como prescripcion, o costumbre, sino in vim tituli præsumpti.

N.205 Son al proposito admirables sus palabras, *Nihilominus hoc casu, quanuis præscriptio inutiliter, allegetur, etiam immemorialis, si tamen illa in vim priuilegij allegetur præsumpti, & probati per tempus immemoriabile, satis erit*: y despues, *Tunc enim quanuis prohibita generaliter omni, & quacunque præscriptione censeatur prohibita etiam immemorialis in vim præscriptionis, non tamen in vim priuilegij.*

N.206 Y es la razon euidente, y la que trae el mismo Barbossa, aunque para diferente caso, porque como la prohibicion directamente, y solamente sea de la costumbre immemorial non dicitur priuilegium reijcere, quod ex illa præsumitur, quando el legitimamente se podia conceder. Y assi quando prohibe la costumbre immemorial, como costumbre immemorial, y que este derogada, y no se pueda alegar, no prohibe que in vim tituli seu priuilegij possit allegari quia a diuersis non fit illatio *leg. Papinianus exuli 21. ad fin. pr. ff. de minor.* Nec limitata prohibitio por est ampliorem producere effectum ex Textu *in leg in agris 6. ff. de adquir. rerum dominio.*

N.207 Obstara a esto, el dezir, si esta se alega como costumbre immemorial, la derogo el Sancto Concilio; si se alega en fuerça de priuilegio, ò titulo, tambien estan derogados los priuilegios. Luego ni la razon dicha corre, ni la doctrina de este motiuo menos? Mas a esta dificultad es facil la solucion, y respuesta; porque el Sancto Concilio quando derogò los priuilegios, son los passados, y no los futuros, que estos no solamẽte no los derogò, pero ni aun podià: y esto es euidente, y este priuilegio presumpto, se presume concedido despues del Sancto Concilio.

N.208 Y demas de esso aunque se viessen derogados los priuilegios futuros, cosa tan contra derecho, se vieran derogados los escritos, no los presumptos, por la costumbre immemorial, y que los induce ella. Satisfico assi esta dificultad admirablemente Paz *in leg. 238. stili. num. 5.* con estas palabras. *Prædicta enim verba accipiuntur de priuilegio corporeo, quod adscribi, & saluari potest in libris; at consuetudo immemorialis est quoddam priuilegium incorporeum quod scribi nulla ratione potest.* De donde que en qualquiera manera que se vean derogados los priuilegios, no se entiendan estos presumptos, por la costumbre immemorial, prueba muy largamente con muchas authoridades, y Textos. Con que queda sin dificultad euidente este motiuo.

(¿?)

SEPTI-

N.209 LA *ley 5. tit. 5. partit. 1. dize,* valer la costumbre, *si en este tiempo mismo fueren dados concejeramente dos juyzios*; con que parece, que para que tenga fuerça la costumbre se necesita de probarse por dos sentencias conformes. Y en terminos del Sancto Concilio, ay algunas declaraciones de la Congregacion de los Cardenales, que trae el S. Salgado *de retent. bull. 2. part cap. 4. num. 44. cum seqq.* donde en jurisdiccion prentendida por los inferiores de los Obispos por costumbre immemorial, declaro la Congregacion debella de exercer los Obispos, mientras la costumbre no fuesse canonizada por tres sentencias conformes, con que parece obstar a lo propuesto en este motiuo.

N.210 Sin embargo de lo qual, en nuestro caso basta que esta costumbre immemorial este probada, como esta, con testigos. Imo aun bastaba, que por notoria se alegase. Que sea notoria es llano; de donde no se necesita de que se prueue, ni requiere aueriguació alguna Aym. Craueta *cons. 137. num. 5.* Mascardus *de probat. conclus. 423. num. 27. & 30* Dom. Gregor. Lup *gloss. 4. in princ. leg. 7. tit. 2. part. 1.* Prosper. Farinac. *cons. & decis. crimin. lib. 1. cons. 93. nu. 7.*

N.211 Y que la costumbre immemorial, no se necesita de que este adquirida en contradictorio juyzio, ni que este canonizada por tres sentencias conformes, ni que en ella se aya dado alguna es constante, vt traddunt late Bald. *cons. 210. incipit. casus talis est. col. 2. lib. 1.* Abb. *cons. 43. col. pen. in tertio dubio lib. 2.* Socin. *cons. 99. col. 2. vers. & licet illa consuetudo lib. 1.* Veronensis *cons. 31. in fine.* Corneus *cons. 293. col. 3. ad fin. vers. nonenim obstat quod non fuit obtenta lib. 1. & cōs. 155 col fin. lib 4.* Cepol. *cōs. ciuil. 31 in fine.*

N.213 Cuya opinion ser muy comun, y verdadera, lo enseñò de muchos que cita Francisco Viuius *in suis commun. opin. verbo consuetudo debet esse obtenta.* y Villalobos en las mismas communes, y palabra *verso, nota quod ad hoc respondit.* Y ser dificultosissimo poder obtener sentencia *contra* esta opinion comun Bursatus, *cons. 50. num. 27. lib. 1.* Y ser esta comun de todos los Doctores, asi Legistas, como Canonistas, el Abb. Panormitano *in cap. fin. de consuetud. num. 16.* contra la sentencia de la Gloss. *cum de consuetudine ff. de legibus.*

N.214 Y prueuase con euidencia, hazen la costumbre el vso, y exercicio de los hombres *cap. consuetudo. 1. distinct. leg. de quibus ff. de legib.* Ergo ad inducēdam consuetudinē vel probandā non requiritur necessario actus iudiciarius? Pues muchas vezes el vso de vna cosa, que introduze costumbre, por muchos actos lo ay, y

sin auer auido en ello juyzio, ni sentencias, sino auerse passado por cosa llana, y auerse obseruado por tal.

Hizo este argumento Panormitano *in d. cap. fin.* y concluye
N.215 con otro mas apretado. Porque si lo contrario, dize, fuesse cierto *nunquam posset ita introduci consuetudo: quia oportet, quod habeat initium, & sic nunquam posset iudicari pro consuetudine, quia ex quo nunquam fuit obtenta in iudicio.*

N.216 Declarolo mas ibi: *Fatentur tamen Doctores vtriusque iuris quod ex actu iudiciario introducitur consuetudo, puta quia iudex iudicauit contra legem populo sciente, & non contradicente; vnde actus iudiciarius sufficit ad probandum consuetudinem, non vt actus iudicarius, sed quia per illum actum detegitur populo.*

N.217 Non enim est necesse quærere, de que actos tuuo origen esta costumbre immemorial, y pedir que se requiriesse sentencia, era ya darle principio, Oldraldus *cons. 24. incipit. quia tota col. 3 vers. tertio opponitur*, y Mascardo *de probat. conclus. 429. num. 3. tom. 1.* Porque si la costumbre immemorial, excede la memoria de los hombres, como se le puede dar principio? como lo notò, y ponderò Craueta *de antiq. temp. 4. part. verbo materia ista num. 3.* Referido por Mascardo, & probatio consuetudinis immemorialis non consistit in eius initio probando, sed in eo, vt de illo non cõstet facit Text. *in l. si arbiter ff. de probat.*

N.218 Y confiesso que probado que asi se sentencio dos, o tres vezes se prueba la costumbre immemorial, porque de ai consta, y se prueba el vso del pueblo; mas no por esso se quita que este vso, y asi esta costumbre se pueda probar por otros caminos. De dõde es llano, q̃ la costumbre immemorial, se prueba por testigos que depongan que nunca han visto, ni oydo lo contrario, y esto basta, como es comun opinion, y por optima practica de probar la costumbre, ex Natta *cons. 154. num. 5. part. 1.* y de infinitos que cita, lo enseña Mascardo *de probat. conclus. 429 num. 6.*

N.219 Muy a nuestro proposito Azor. *instit. mor. 1. part. lib. 2 cap. 10. vers. tertio consuetudinem. Consuetudinem tunc haberi tanquam receptam, & aprobatam, quando cito quodam totius reipublicæ, vel maioris partis consensu est confirmata; tunc enim censetur tacitus huiusmodi consensus adesse, quando consuetudo nota est, & cum eam negligentes, qui pœnis debitis puniri commode possent, permittuntur impune. Aut quando totus populus, maiorve pars, legem latam, non seruant. Item consuetudo etiam contra Canones vsu recepta, & approbata existimatur quando legitima præscriptione temporis munita, & confirmata est.*

N.220 Y mas en terminos nuestros, respondiendo al texto, en la ley de la partida, que referimos arriba, y con q̃ satisfazemos tambiẽ

a las

a las declaraciones de la Congregacion de los Cardenales referidas, Dom. Greg. Lup. *in dict. leg. partita glos. 7. Certè durum esset,* dize, *ita restringere istam materiam consuetudinis, vt per solas sententias induceretur, & probaretur. Imo daretur occasio quod nunquam, vel raro consuetudo aliqua induceretur, si sententia essent necessaria, saltem quando iudicaretur contra legem.*

N.221 Y para satisfacion de la *ley 7.* dize, *Si verò non sit iste modus, probandi, sed alius, ex quo colligi possit tacitus consensus populi, non excluditur per istam legem. Illud enim quod inducit consuetudinem, est vsus, & mores populi, non ergo debet arctari ad sententias tantum. Ostendit igitur ista lex vnum modum inducendi, & probandi consuetudinem, & per hoc non alios excludit.*

N.222 No menos doctamente, casi con las mesmas palabras Dom. Ludou. de Molina, *de Hispan. prim. lib. 2. cap. 6. num. 27.* Y de Panorm. Bart. Iass. Rocho de Curte, Pedro de Rauena, y de otros muchos Ioann. Garcia *de expensis cap. 9. num. 45. & 46. praecipue num. 46. in fine.*

N.223 Y mas nueuamente Castillo Bouadilla *lib. 2. politicae cap. 10. num. 40.* *Y la dicha ley de partida,* dize Bouadilla, *no quiso restringuir a que solo se tuuiesse por costumbre aquella, por la qual se huuiessen dado dos sentencias, sino que puso exemplo en sentencias, como en vna de las maneras de probar la costumbre, y no para excluir las otras formas de probanças de ella.*

N.224 No obstan pues las declaraciones de los Cardenales, que trae el S. Salgado, porque hablan en diferentes terminos, y se satisfaze con lo que trae el mesmo Salgado *d 2. part. cap. 16. num. 14.* Y conque no puede ser, que se encuētre en sus declaraciones, pues expressamente se halla declarado este discurso, y satisfaciendo a todo lo que podia obstar, como se podra ver por Farinacio *dec. 248 per totam par. 2. recent.*

N.225 Donde se concluye, que la immemorial se prueba con los requisitos, de quienes la Gloss. *fin. in cap. 1. de praescript. in 6.* que es con testigos solamente, y que depongan de quarenta años antes que se mouiesse el pleyto, teniendo cinquenta y quatro de edad. Muy en terminos tambien Puteus, *dec. 12. lib. 3.* Sarauia *de iurisdict. adiunct. quaest. 24. num. 26. vers. illud.*

N.226 Y en terminos al Sancto Concilio, Barboss. *in collect. ad Conc. sess. 24. de reform. cap. 20. num. 91.* Y fue decidido infinitas vezes en la Rota, como lo declarò apud Farinac. *dec. 508. num. 7. tom. 2. recent. & dec. 524. num. 3. & dec. 497. nu. 5.* Dom. Couarr. y otros muchos que trae dicha *decision 248.* Milles *in repertorio verb. consuetudo irrationabilis num. 63.*

Y que

N.227 Y que baste probarse, este tiempo de quarenta años, para inducirse costumbre. No solamente quando est contra ius, sino tambien quando ius tali consuetudini resistit: y (lo que mas es) en terminos del mismo Sancto Concilio, y en los del *cap. 8. Sess. 22. de reform.* y en los terminos mismos de visita, que es en los propios que tenemos entre manos, la mesma Rota *in vna Ilerdensis, visitationis Lunæ 14. Nouembr. anno 1611. quæ est.* apud eumdem Farinacium *tom. 1. recentior. deciss. 355. num. 2.* Y en los mismos terminos ay otra decission de Farinacio *eodem tom.* que es la 394. *num. 1. 2. & 3.*

N.228 Y si por vno de dos modos se prueba la costumbre immemorial; (omito otros) o por probarla con testigos, o con Bullas, que hagan della mencion secundum Puteum *deciss. 209. 9. 12. 3. lib. 2.* como tambien ex illo fuit decissum in Rota. *in vna Burgen. iurisdictionis S. Ioannis Vener. 20. Decembr. 1598. coram D. Orano,* quæ reperietur apud Farinacium, *in deciss. Rotæ nouiter nouiss. deciss. 717. num. 2.* Aqui no solamente esta probada con tanto numero de testigos, y con las calidades que se requieren por los arriba citados, sino tambien por las mismas Bullas de Iulio II. que hazen mencion de esta costumbre immemorial; con que no solamente esta probada, sino que abundantemente, no por vno, sino por muchos caminos, y que qualquiera por si solo bastara, lo queda, y assi ninguna duda a su certeza.

OCTAVO MOTIVO.

229 Tienen las dichas Bullas de Iulio II. (priuilegio, en que se funda este Hospital, para no ser visitado) vna clausula fortisima, que no se entiendan, ni puedan ser derogadas por otra Bulla, constitucion, ò ley, aunque sea posterior, menos que haziendose de ellas expressa mencion, y de verbo, ad verbum: por estas palabras: *Non obstantibus omnibus supradictis, aut si aliquibus communiter, vel diuisim, ab eadem sit Sede indultum, quod interdici, suspendi, vel excomunicari non possint per litteras Apostolicas, non facientes plenam, & expressam, ac de verbo ad verbum de indulto huiusmodi mentionem.*

230 Clausula que bastara para apoyar, y dar por euidente la justicia del dicho Hospital, por si sola, aun quando no se probase tal costumbre, ni se alegase otra causa, pues ella basta para que esta Bulla no este derogada por el Sancto Concilio de Trento, por que no obstante que deroga qualesquiera priuilegios, no derogò este, que para hazer lo auia de hazer expressa mencion del, y de

ver

verbo ad verbum referirlo, o por lo menos aquellas palabras, *non obstantibus priuilegijs quibuscumque, &c.* se añadiessen *etiam si de ipsis facere specialem mentionem esset necessarium.* O estas. *Etiam si talia forent, de quibus mentionem fieri opporteret de verbo ad verbum.*

N.231 Que assi lo vsò en otras partes el Sancto Concilio, que quando quiso derogar los priuilegios, que necessitaban de especial derogacion (como este) lo declarò, *vt in Sess. 25. de reformat. cap. 9.* por estas palabras. *Non obstantibus quacumque in ijs verborum forma, seu derogatione, quæ habetur pro expressa, &c.* Y en otras muchas partes, que por breuedad omitto.

N.232 Que la constitucion, o priuilegio, que tiene clausula derogatoria ad futura rescripta, constitutionis, seu priuilegia, no se derogue por ellos, aunque mas tengan la clausula *non obstantibus priuilegijs quibuscunque, constitutionibus, &c.* menos que haziendose expressa mencion de la primera, y su clausula: es doctrina cierta y q̃ hasta agora nadie la a dudado, Antonius *in cap. 1. & cap. non nulli de rescriptis.* Felinus *in d. cap. non nulli num. 6.* Archidiacon. *in cap. cum ex illis in pr. de præbend. in 6. & in cap. cum in summa 25. quæst. 2.* Ioann. Andr. & Geminian. *in cap. vnic. de excessibus prælatorum in 6.* Craueta *cons. 126. num. 2.* Ancharran. *cons. 205. col. 3.* Feder. de Sen. *cons. 43. num. 3. & cons. 47. & cons. 233.* Castro *cons. 53. in pr.* Ceuallos *commun. contra comm. quæst. 611.* Gabr. *lib. 6. commun. titulo de clausulis, clausula 5. num. 12.* Nicolaus Milles *in repertorio verbo clausula derogatoria, & verbo legi habenti clausulam.* Erasm. a Cochier. *de iurisdict. ordin. in exemptos part. 3. quæst. 9. num. 6.* Moneta *de commutat. vltim. volunt. cap. 7. num. 176. & 185. & cap. 8. num. 539.* Cardin. Tusch. *litera P. conclus. 751.* Rot. Rom. apud Farinac. *in posthum. tom. 1. deciss. 407. num. 6. & 7.* ex pene innumeris *deciss. 355. num. 2. tom. 2.* Gonçal. *ad reg. 8. cancell. glosa 26. num. 23.* Barbossa *de clausulis vsufreq. clausula 43. num. 17. 18. & seqq. & clausa 82. num. 13. 14. & 15. & clausula 83. num. 7. & clausul. 84. num. 8.*

N.233 Faciuntque ad hæc omnia quæ traddunt Doctores de clausulis derogatorijs in primo testamento ad secundum. Que es vulgar question, y demas de los vulgares, singulariter traddit Petrus Franciscus Lingloisus *in quinquaginta deciss. ad Codicem. deciss. 24. quæst. 1. num. 10.* Y assi la clausula general del Sancto Concilio, no comprehendiò estas Bullas de Iulio II. porque en ellas se requeria para verse derogadas, que se hiziesse expressa mencion de ellas: Secundum traddita à Cardin. Tusch *tom. 2. litera D. conclus. 490. num. 17.* & Natta. *cons. 209. num. 6.* Y fue decidido en la Rota *in vna Tarasina Plebis 28. Iunij anno 1593.*

coram Cardinali Meriño, vt traddit Latius, & cum alijs August. Barbossa *dict. clausul.82.num.6.*

N.234 Mayormente quando aqui se trata de derecho de patronazgo de legos, el qual por si mesmo aunque no tuuiesse en dichas Bullas la clausula derogatoria que queda referida, en la general reseruacion, ò derogacion, no se incluye, sino es que se haga expressa, y especial mencion de el. Late & docte Cenedo *canonic. quæst. 21. num. 18.* De donde latissimamẽte Salgado *de retent. Bull. 1. part. cap. 6. num. 12. cum seqq.* Quod licet iuri patronatus laicorum possit Papa derogare, tamen non licere cum tanto Regis, & regni scandalo. Y en el *cap. 7. num. 62. & seqq. & cap. 8. num. 30.* quod litteræ in derogationẽ iuris patronus laicorum non retinentur, quia præiudicant patrono, sed ob damnum publicum inde illatum.

N.235 Y que en quanto a esta clausula derogatoria de dichas Bullas y para que tenga effecto en no verse ellas derogadas por el Sancto Concilio de Trento, por quanto no se hizo en el expressa mẽcion de ellas: no importa nada que ellas, y dicho priuilegio emanassen a instancia de dichos Patronos, y no por motu propio; y lo que mas es, aunque injustamente huuiessen sido pedidas, y cõcedidas. Late idem Augustin Barbossa *clausula 40. num. 12.*

N.236 De aqui se fomenta bien la doctrina del mesmo Barbossa *clausula 82. num. 5.* que aunque esta clausula *non obstantibus*, derogue todos los priuilegios, non tollit ista priuilegia, in quibus aliter specialiter est prouisum, quia non præsumitur cogitasse derogans de speciali prouisione; donde refiere al Carden. Tuscha *littera E. conclus. 348. num. 7* y a Gemin. *conclus. 115. num. 8. vers. & pro hac facit:* que esta clausula *non obstantibus, &c. In genere factam in secunda dispositione non solum operari* (son palabras de Barbossa) *conualidationem secundæ dispositionis, sed etiam non annullare primam dispositionem contrariam, nisi ad sint verba annullatiua.* Con que en este motiuo, no nos detenemos, remitiendonos a los muchos Autores referidos.

NONO MOTIVO.

N.237 LLano queda a mi ver, segun lo ponderado en todos los motiuos antecedentes, que quedan fundados, que ni esta costumbre immemorial, ni este priuilegio fueron derogados por el Sancto Concilio, y quando no lo estuuiera tanto, ella misma nos lo declara: pues dudando; ò ya si el decreto del Sãcto Concilio, por singularissima, ni tuuo memoria de ella, ni se vio

O derogada

derogada por el; ò ya que en su decreto no derogò la costumbre que auiendo sido antes, y siendolo al tiempo del Concilio, lo fue despues: y no obstante su decreto, prosiguio en su mismo valor, y efecto; ò ya que derogada la costumbre immemorial, no se derogo la immemorial authorizada con Bullas; ò ya que no la futura; ò ya que no la que in vim priuilegij, seu tituli præsumpti se alega: Caso que en qualquiera de estas cosas, ò en todas se dudasse esta obseruancia, de cuyo principio no ay memoria, sirue de declarar, è interpretar, y darnos a entender, que el priuilegio, y Bulla de Iulio II. para que este Hospital, no lo pueda visitar el Ordinario, es oy valido, y q̃ el Concilio, no lo derogò, ni esta costumbre immemorial tampoco, por especial, y singularissima, y por las razones, y motiuos referidos, pues à auerla derogado el Concilio, huuiera sido visitado el dicho Hospital; y no auerlo sido en tantos años, declara que no auia razon por que lo fuesse, ni auer estatuydo tal el Sancto Concilio de Trento.

N.238 Obseruantia enim subsequuta declarat, interpratatur, restringit, ac modificat omnem actum, dispositionem, & factum, siue legalem, siue hominum, Honded. *conf.92.num.27.vsq; ad 32. lib. 1.* Ioseph. Ludouic *deciss. Lucens.29.num.32.* Dom. Salgado *de retent. Bull.1.par.cap.9.num.12.*

N.239 Nam sicut lex positiua modificat, & interpratatur legem diuinam, *cap. quæ in Ecclesia de constit.* Idem potest consuetudo, vt latè Ioann. de Anania *in cap. in ciuitate col 6. in fine de vsuris*, que refert Sesse *deciss. 113. num 183. & 184. tom. 2.* al qual, y a Crauetta, Abbad, Nauarro, Azor, y Villalobos, refiere Salgado *de regia protect. 1. part. cap. 1. prælud. 3. num. 120. cum seqq.*

N.240 Est que optima legum, constitutionum, & statutorum interpræs Antonius Faber *in rational. ad legem qui interrogatur 5. circa finem ff. de interrogat. lib. 11 rational. titulo 1.* & ex Aymon, Siluio, Socino, & Decio, Rota, apud Farinacium *in nouiter nouiss. deciss. 518. num. 11. in postum tom. 1. deciss. 448. num. 4.* Fontanella *in decis. 218. num. 6. & deciss. 220. num. 6.* Bellonius *conf. 80. nouiss. deciss. 217. num. 6. & deciss. 220. num. 6.* Bellonius *conf. 80. num. 8. 9. & 10.*

N.241 Estque optimus Text. *in leg. 6. tit. 1. part. 1. Otro si decimos, q̃ la costumbre puede interpretar la ley, quando acaeciese duda sobre ella, que asi como acostumbraron los otros de la entender, assi debe ser entendida, è guardada.* Luego si esta acostumbrado a no ser visitado este Hospital despues del Sancto Concilio, y su decreto, al modo que lo estaba antes de el, esto nos declara auerse entendido que el Sãcto Concilio, no derogò esta costumbre, y priuilegio de este Hospital.

Obseruantia

N.242 Obſeruantia enim ſubſequita declarat quale fuerit ius præcedens, & ſicut illa ſe habet, demonſtrat ita fuiſſe diſpoſitum, & ordinatum in illo, Paul. de Caſt. *conſ. 314. ſuper eo quod quæritur ad finẽ*, & melius *in conſ. 347. quare circa donationẽ col. fin. lib. 1.* cũ quo & alijs Crau. *conſ. 211. n. 8.* & ex Socino, & alijs *conſ. 226. n. 6. & 7.* latè Fontan. *de pactis nuptial. tom. 2. clauſ. 6. gloſ. 3. par. 2. ex n. 20. vſque ad 45.* Honded. *conſ. 91. num. 40. lib. 1.* Cæſſ. de Graſsis *dec. 2. n. 3. de elect.* Rota apud Farin. *dec. 463. num. 2. in fin. tom. 3. & dec. 365. num. 1.* probatque ex Textu *in leg. Iulianus §. proinde ff. ad S. C. Mecedonianum, & ex eo quod poſtea obſeruatum eſt non obſcure interpratatur mens ſtatuentium, qualis ab initio fuerit, & declaratur omnis ex obſeruantia ſubſequita,* vt ex plurimis Craucta, cuius ſunt verba, *conſ. 201. num. 11.*

N.243 En tanto modo que (tanta es la eficacia de eſta coſtumbre interpretatiua, ò obſeruancia!) que de ella miſma ſe puede afirmar quod ita ſit à iure conſtitutum: y lo que nos enſeña la obſeruancia, es ley no eſcrita, imo demonſtrat, illud in iure, in canone, & conſtitutione eſſe ſcriptum, vel quod a legislatore fuit plus dictũ & minus ſcriptum multi per Manticam *de coniecturis lib. 11. titulo 18. num. 34.* ex quo reffert, & tenet Rota apud Farinacium *tom. 3. deciſ. 480. num. 6.* Fontanella *de pactis nuptialibus tom. 2. clauſula 6. gloſ. 3. parte 2. ex num. 20. & ſeqq.* Lara *de anniuerſ. & capell. lib. 1. cap. 5. num. 38. & 39.*

N.244 Y aſsi en nueſtro caſo de tal modo auemos de proceder, por eſta obſeruancia ſubſequente al Sancto Concilio Tridentino, como ſi en ſu decreto expreſſamente eſtuuiera eſcrito, que la coſtumbre, y el priuilegio eſpecial de eſte Hoſpital de Señor San Sebaſtian, ſe quedaſſen en ſu fuerça y valor, para que no lo pudieſſen viſitar los SS. Obiſpos de Cordoua.

N.245 Que eſſe es el principal effecto de la obſeruancia, *vt quod obſeruatum eſt, dicatur ſcriptum in ſcriptura, de qua agitur, & proinde habeatur, ac ſi in illa legerentur*, vt late probat Caſſanate *conſ. 44. num. 33.* & Fontanella, cuius ſunt verba, *in deciſ. 33. num. 9.* qui ſe ipſummet refert *in tract. de pactis nuptial. clauſul. 6. gloſ. 3. part. 2. num. 23. Et id efficit mplius*, boluio a repetir el miſmo, *in deciſ. 220 num. 9 vt quod obſeruatum poſtea apparet, id ſcriptum in diſpoſitione iudicetur.* Y lo exorna largamente.

N.246 En tal grado, fuerça, y valor, que atendiendo a la obſeruancia del Sancto Concilio, ſe debe entender no auer diſpueſto otra coſa en contra del dicho Hoſpital, ni derogado tal coſtumbre, ſino antes hazerſe eſte argumento: Deſpues del Sancto Concilio, ſe a obſeruado que eſte Hoſpital, no ſea viſitado. Sed ſic eſt

que

que la obseruancia que a auido sirue del mexor interprete al Cōcilio. Luego ella declara, no solamente que el Concilio, no derogò esta costumbre, y priuilegio, sino antes que lo confirmò, o de nueuo dispuso, que en este caso especial, no tuuiera jurisdiccion por el *cap. 8. dict. Sess. 22. de reform.* A assi que no fuese, ni sea visitable este Hospital por el ordinario de Cordoua.

N. 247 Hæc enim obseruantia declarat actus naturam, vt Menoch. *cons. 189. num 19. lib. 2.* & alijs in locis. Nam *Si de interpratatione legis* (dixò el Iuris Consulto Paulo, *in leg. si de interpratatione 37. ff. de legibus*) *quæratur, in primis inspiciendum est quo iure ciuitas retro in eiusmodi casibus fuisset: Optima enim est legum interpras consuetudo*, facitque *leg. minime. ff. eod. cum concord.*

N. 248 Præualetque talis obseruantia, vel talis per eam interpratatio alijs quibuscunque coniecturis, atque interpratationibus. Cassanate *cons. 44. num. 33.* ex quo Fontanella *dec. 33. num. 8.* Nullaque tam bona interpratatio, quam ex obseruantia *leg. qui in aliena vers. sed non adierit ff. de adq. hæred.* ex multis Tiberius Decianus *cons. 6. num. 35. lib. 4.*

N. 249 Y en tal grado, & ita, vt quod vinceret, si necessarium esset, (que en nuestro caso no lo es) verum intellectum dispositionis Sancti Concilij Trident. vt per Hondedeum *cons. 1. num. 36. & 37. & cons. 4. num. 81. lib. 2. & cons. 92. a num. 27. cū quinque seqq.* & doctissime ex quam plurimis Dom. Don Ioan. de la Rea, *nouarum. dec. Granat. part. 1 disput. 45. num. 24.* Et hoc quanuis contrarius intellectus constitutionis esset de iure verior, que aun entóces vence la obseruancia, Rota *decis. 574. num. 3. part. 1. diuers.*

N. 250 Et quanuis verba Sancti Concilij huic obseruantiæ resistèrent, & repugnarent, & hęc interpratatio videretur contra verba dicti capitis 8. vt ex tradditis & late ex multis a Fontanella *de pactis nuptial. 1. part. clausula 1. glos. 1. num. 41.* Vbi Decianum, Mascardum, Iosephum Ludouicum, Alderan. & alios refert. Tal es la potencia, y eficacia de la obseruantia, etiam si per eam corrigeretur dispositio legis, aut canonis, siue decreti Concilij, que como generalmente este receuido declarar que en esta parte no lo fue en la Villa de Palma, y que su disposicion respecto de este Hospital, no fue recebida, ò aunque lo fuesse, y la obseruancia lo huuiesse correjido, podia. Quia corrigebat in aliqua re, eadem dispositione in reliquo firma manente, vt eleganter aduertit Fontanella *de pactis nuptialibus 1. part. clausula 1. num. 4.*

Que es tan annexa a qualquiera disposicion esta interpreta-
N. 251 cion por la obseruancia, que si tiene el mismo lugar q̄ la disposicion, no se dize ser nueua disposicion, si no la misma, Tiberius

Decian. *responso* 124. *num.* 30. *lib.* 3. ex quo Fontanella, *num.* 39.

N.252 Sicque est declaratio Iuris dubij vel omissi *leg. si de interpratatione ff. de legibus. leg. si seruus plurium §. fin. ff. de leg.* 1. Tiberius Decianus *d. conf.* 6. *num.* 35. & Burgos de Paz *in leg.* 1. *tauri num.* 214. Itaque ab ea nullo modo, nec via est recedendum, ex multis Caualcanus *decis.* 5. *num.* 19. *part.* 1. *& decis.* 28. *num.* 61. *cum seqq. part.* 2. quia in fidem veri transit: vt ex multis Stephanus Gratianus *tom.* 5. *disceptat. cap.* 951. *num.* 8. *&* 9. Menochius *cons.* 122. *num.* 29. *lib.* 2.

N.253 Y de tal modo, que tiene fuerça de muchos testigos, que depusiessen que el tal decreto, no quiso derogar al priuilegio, y costumbre immemorial especial de este Hospital, y que fuessen oculares, deponiendo constarles de la mente del legislador, ò de toda la congregacion del Sancto Concilio, vt traddit late Fontanella *de pactis nuptial. tom.* 2. *clausul.* 6. *glos.* 3. *part.* 2 *ex num.* 20. & ita hæc obseruantia in omnibus casibus omnia dubia disoluit; y mexor en el nuestro, como lo trae assi en equiualentes terminos Stephan. Gratian. *dict. tom.* 2. *disceptat. cap.* 655 *num.* 62. Y Salgado *de retent. bull.* 1. *part. cap.* 9. *num.* 12.

N.254 Y en dos opiniones contrarias de los Doctores, sobre algun caso, la opinion por la qual esta la obseruancia, se puede alegar por expressa, clara, y euidente decission del derecho. Y lo que alias era opinion se haze ya por la obseruancia de derecho cierto, y ley establecida, vt ex quam plurimis traddit Caualcanus, *decis.* 32. *num.* 14. *part.* 3. ex Ioan. de Amicis, Craueta, Socin. Natta, Rebuffo, & Tiraquello; & ex Hippolit. de Marsil. Aretino, Alex. Rocho de Curte, Decio, Parladorio, & D. Thoma, Dom. Salgado *de regia protect.* 1. *part. cap.* 1. *præl ud.* 3. *num.* 122. *&* 123. Ampliusque citat Cenedo *canonic. quæst* 45. *sub nu.* 29. Facitque doctrina Didaci Perez. *in proœmio ordinem. fol.* 8. *col.* 2. *post pr.*

N.255 O ya de esta obseruancia immemorial se presume tambien, que para no ser visitado el dicho Hospital, ayan precedido el priuilegio, ò disposicion, necessarios, y que justificadamente a sido exempto por su Sanctidad, despues del Sancto Concilio, y precedido todo aquello que se requeria para no ser visitable por los SS. Obispos *arg. leg. filius Cod. de petitione hæredit. & leg. qui in aliena iuxta pr. ff. de adquir. hæred & in cap. peruenit de empt. & vendit.* & eleganter Alex. *cons.* 113. *num.* 5. *lib.* 1. *cons.* 218. *num.* 1. *lib.* 6.

N.256 De ay viene, que la obseruancia subsequente declara, que la sentencia en cuyo effecto es la obseruancia, fue justificada: de quo Nicolaus Garcia *de beneficijs* 1. *part. cap.* 2. *num.* 208. De ay que la obseruancia de mucho tiempo ad minus det fumū tituli

colorati

colorati vt censuit Rota apud Farinac. *in posthum. tom. 2. deciss. 461. num. 6.*

N.257 De ay que dudando, si vno es mayorazgo, se atienda a la obseruācia, porque si de muchos años à sido la sucession de los bienes in vim maioriæ, se entiende auerse fundado mayorazgo, con facultad Real, y con las demas solemnidades de derecho necessarias, copiosse Fontanella *decis. 33. per totam præcipue num. 1. & 2.* & Dom. Molina *de hispan. primog. lib. 1. cap. 5. num. 39.* & pulchrius *lib. 2. cap. 6. num. 57.* P. Ludouicus de Molina *de iustit. & iure tom. 3. disputat. 590. vers. nono si in scriptura.*

N.258 Y si con alguna atencion se repara, hallaremos muchos casos semejantes al nuestro, en los Doctores, que de la misma explicacion se valieron para otras leyes, como nosotros oy para el Concilio: que en quanto a esto, no se ha de considerar esta costūbre, como costumbre que haga derecho, sino como costumbre, è obseruancia que lo interprete: Aquella requiere discurso de tiempo, sciencia del Principe, y que se introduzga por el tacito consentimiento del pueblo; esta no necesita de tal sciencia, ni de mucho discurso de tiempo, y basta de vna region, que puede ser tal que no haga pueblo.

N.259 Declarò este supuesto muy al proposito Corneo *cons. 188. num. 10. vol. 4.* ibi: *Quædam enim est consuetudo, quæ facit ius, & illa requirit scientiam habentis facultatem legis condendæ, &c. Consensum tacitum populi, & quod sit longa, &c.* Y despues *hic non allegatur consuetudo, vt ex ea elliciatur ius, sed allegatur consuetudo ad interprætandum, proue & regulariter interprætantur actus gesti secundum quod consuetum est, &c. Et in ista non requiritur consensus habentis potestatem legis condendæ, nec requiritur quod sit longa. Iura requirunt consuetudinem, non longā consuetudinem. Item sufficit consuetudo regionis, quæ potest esse talis, quæ non faciat populum, leg. licet. Cod. de locato leg. si seruus plurium de leg. 1.*

N.260 Dom. Don Iuan de la Rea, *decis. Granatens. 41. num. 4. tom. 2.* cerca de la *ley 1. tit. 3. lib. 8. nouæ compil.* que trata que los oficios de la Hermandad, se diuidan entre los Nobles, y los pleueyos, dize, y enseña auer de ser lo mismo, segun la disposicion de aquella ley, en los demas oficios, aunque no sean de la Hermandad, siendo assi que tal no dize la ley.

N.261 Mas concluyelo euidentemente, fundandose en lo que siempre la obseruancia, vso, y costumbre, assi lo interpretò, con que tiene tanto effecto, dize el dicho, como si en la misma ley se ordenase assi. Y despues lo buelue a ponderar con estas palabras: *Nullaque certior legis interpretatio, quam ex consuetudine. Et ex rescripto*

Impera-

Imperatoris in ambiguitatibus, quæ ex legibus proficiscuntur consuetudinem vim legis optinere, & optimum esse legem interpratem. Omito infinitos que cita, pues por todos vale su authoridad.

N.262 Prohibio cierta constitucion la appelacion, in causa momentaneæ possessionis. Vbo duda, y litigio, sobre si auia de tener lugar en los Iuezes delegados, y si por appelarse a ellos valdria la tal appelacion, por correr mas diuersa, y mayor razon, y la Rota Romana per Crescentium *decis. 1. num. 1. de constit.* determinò, que tambien se comprehédian estas apelaciones; porque aunque in puncto iuris era mas cierto lo contrario, adhuc se auia de entender auerlo dispuesto assi la tal constitucion, o estatuto, y auerlo expressado *quia semper sic recepta, seruata, & interpratata fuit, etiã si talis interpratatio, seu declaratio non plene probaretur.* Y citanse en su comprobacion muchos Authores.

N.263 A lo que haze la Doctrina de Don Garcia Mastrillo *decis. 112. num. 35.* que si vna concession se duda si fue personal, ò Real, que la obseruancia haze fuerça de ley escrita, ita vt que lo que en esto esta obseruado, se entienda assi auerse dispuesto en la ley. Y muy en propios terminos, a los nuestros haze lo que trae copiosamente Dom. Salgado *de regia protect. 1. part. cap. 1. præl ud. 3. num. 120. cum seqq.*

N.264 En la misma sentencia estuuo la misma Rota, apud Farinac. *tom. 1. recent. decis. 419. num. 6.* Tratando de si los diezmos de ciertos lugares le competian a la Iglesia de San Iulian, de quien eran antes, mas despues loca illa cum illorum incolis, & habitatoribus, illorumque animarum cura fuerunt desmembrata, a dicta Ecclesia, & ab omni illius dependentia, & superioritate. Y asignados a otra Iglesia, y por esto se dudaba si auian sido desmembrados tambien los diezmos, y agregados a la otra Iglesia, ibi: *ab omni illius dependenti, &c.* Decidio la Rota, tocarle no obstante la dicha desmembracion, a la dicha Iglesia de San Iulian.

N.265 Y no huuo otra razon mas fuerte, que por quanto despues de la desmembracion se auia obseruado que se pagassen, y pagaban los diezmos a los Canonigos de la dicha Iglesia de San Iulian, ibi: *Sed visum fuit omnem cessare dificultatem, ex obseruantia subsequuta siquidem spatio triginta annorum, & vltra post factam dismembrationem continuarunt soluere decimas Canonicis Sancti Iuliani.* Y despues voluiendo à repetir el mismo caso en la *decis. 448. num. 3.* lo declaro mas *Præterea in casu isto satis, patet quod Cononicis super istis decimis fuit ius præseruatum, ex obseruantia subsequuta; quæ obseruantia in hac materia est atendenda.*

N.266 Cuya decission, y todo lo dicho es en comprobacion nuestra

muy

muy elegante, y de donde es el argumento muy fuerte, y la consequencia cierta. Hoc facit obseruantia, sed sic est, quod in casu Concilij Tridentini cum de visitatione loquatur, & adhuc post eius promulgationem hoc Hospitale nunquam vsque hodie visitatum est. Ergo quia Sanctum Concilium in illo nihil disposuit, nec clausulæ in decreto eius derogatoriæ positæ comprændenrunt casum specialem huius Hospitalis, illiusque priuilegij, atque consuetudinis?

N. 267 Antes desta obseruancia, parece haze que se presuma auer estado de nueuo despues del Concilio, confirmada la Bulla que tiene el dicho Hospital, para no ser visitado, y ser priuilegio nueuo: que haze a lo que dispuso otra decission de Rota, y es doctrina de Puteo *decis. 257. nu. 3.* Caputaquēs. *decis. 260 part. 1.* y de otros muchos que se refieren en la dicha decission, y de muchas decissiones, y ellas apud Farinac. *tom. 1. decis. 436. num. 2.*

N. 268 Y a esse mismo modo la obseruancia subsequuta de espacio de 30. años, haze que se presuma dispensacion en el Matrimonio (quando para contraerse, es menester, y no consta della) ad effectum legitimationis prolis, talemque qualem de iure esset necessaria de donde deciēde, que esto se entienda mucho mas para la justificacion del matrimonio, o de qualquier otro acto, ex Rota *decis. 534. num. 2. part. 1 diuers.* compruebalo, en semejantes terminos a los que tratamos otra decission, apud Farinac. *tom. 3. decis. 365. num. 1.*

N. 269 Por la misma razon, que quando vno llanamente fundò vna Capellania, sin disponer que la huuiesse de obtener vn menor de catorze años, que se entienda auerlo hecho, y assi se le de al tal menor, si ay obseruancia dello; y de que se haga colacion della a menores de catorze años, Rota apud Farinac. *d. tom. 3. decis. 194. num. 4.* & per eam Mantica *de coniect. lib. 11. tit. 18. num. 34.* y otros DD.

N. 270 Del mismo modo, y por la misma razon se decidiò lo mismo en vn caso que se dudò, si vna Capellania era Sacerdotal in actu por que lo que en este particular se auia obseruado, se declarò auer sido la voluntad del Fundador, eadem Rota, apud Farinac. *tom. 3. decis. 216. num. 2.*

N. 271 Demas de lo dicho, conduze mucho al proposito, y son argumentos à paritate euidētes, las doctrinas de Fontanella, *de pactis nuptial. 1. part. claus. 1. num. 42. & 43.* que siendo por vna disposicion llamados los decendientes (cuya palabra hombres, y mugeres comprehende, como es llano de derecho) solamente se entiendan llamados los varones, por auerse assi siempre obseruado

alegatque abunde Casanate *cons. 47. & seqq.*

N.272 Mayormente, que esta obseruancia de que el Sancto Concilio no derogò nuestra costumbre, &c. Tambien es interpretatiua del priuilegio, y Bullas de Iulio II. que por auerse despues del Concilio obseruado, se declara no auer sido derogado por el, por las razones que quedan dichas; que esta costumbre aunque es interpretatiua de todas, y qualesquiera leyes, cōstituciones, &c. Con especialidad, y mayor fuerça lo es de priuilegios, y escripturas; Ioan. Gutierr. *de matrim. cap. 109. num. 13.* Dom. Molina *de Hispaniorum primog. lib. 2. cap. 6. nu. 57.* late Mieres *de magistr. 4. part. quæst. 20. num 324. cum seqq.* Hondedeus *cons. 92. ex num. 27. vsque ad 32. lib. 1. decis. 1.* Rota apud Farin. *in nouiter nouissi la 872. num. 2.* ex multis Fontanella *de pactis nuptial. 1. part. clausula 1. num. 34. Ita vt hæc obseruantia declaret in præteritis priuilegijs quid fuit actum; verbisque comprahendit.* vt sunt verba Rotæ apud Farinac *in posthum tom. 2. decis. 234 num 17.*

N.273 Y haze al presente, no en semejantes, sino en propios terminos, otra decission de la Sagrada Rota, *in certa Burgensi jurisdict. Sancti Ioann. ven. 20. Decemb. coram Orano, anno 1598. quæ est, apud Farinac. in decis. nouiter nouiss. 717.* Donde por quanto al Abad del monasterio de San Iuan, le competia la jurisdiccion cognoscendi causas criminales, & visitandi Clericos priuatiue al Arçobispo de Burgos, por vn Priuilegio de Sixto IV. que lo confirmò Paulo III. anno 1544. dudabase, si en aquel tiempo le deuia competir el mismo Priuilegio, por quanto pleyteaba el Arçobispo de Burgos, pertenecerles a el; y determinò la Rota, que aquel Priuilegio, toda via auia lugar de conocer el Abad de aquel Monasterio, de las causas criminales, y de poder visitar los tales Clerigos aun no solamente acomulatiuamente con el Arçobispo, sino priuatiuamēte del, y la razon potissima desto, porque assi se auia obseruado: que esta obseruancia, diò fuerças, y valor al Priuilegio.

N.274 Y va en esto en caso tan llano, la Rota, por razon de esta obseruancia, que aun no hizo caso, memoria, ni aun mencion de lo dispuesto en razon de lo mismo, con derogacion de qualesquier priuilegios por el Sancto Concilio de Trento *cap. causæ omnes. 20. seff. 24. de reformat.* Siendo assi que ya estaba promulgado el Sancto Concilio, pues fue por el año de 1563. de donde el argumento que deducimos, es euidente.

N.275 Y es en tanta fuerça la de esta obseruancia; que aunque aliàs la costumbre para tener efecto, y fuerça de tal, requeria tiempo, y otras solemnidades, que ha dispuesto el derecho; para seruir de interpretacion, y declaraciō, como agora aqui la pōderamos

inducitur

inducitur ex vnico actu licet super eo numquam fuerit iudicatum, y aunque solamente ayan passado diez años, que bastan, aunque para valer por costumbre, fuesse necessario tiempo immemorial. Ioseph. Ludou. *decis. Lucens.* 29.*n.*32. Ioann. Gutierr. *de matrim.d.cap.* 109. *num.* 13, Dom. Salgado *de retent. bullar.* 1. *part.cap.*9.*num*,12. Dom Molina *d.num.* 57. Craueta *cons.* 273. *num.*13. Hondedeus, vbisupra, Gutierrez *cons.*2. *num.*10. Fontanella *de pactis nuptial.* 2.*part.clausula* 6.*glos.*3 *part.*2. *ex num.* 20. *vsque ad* 45. *& late part.*1.*claus.*1.*num.*33. Bellonius *cons.*80.*num.* 8.9.*&* 10. Nicol. Garc. *de benefic.*1. *part.cap.*2.*num.* 208. vbi late Rota apud Farinac *tom.*1.*decis.*419.*num.*6.*& decis.*448.*nu.*3.*& in nouiter nouiss.decis.*518 *nu.*1.*& in posthum.tom.*2.*decis.*193.*n.*4. Fontanella *decis.*33.*num.*3. Interpretatiua enim obseruãtia prescriptione non indiget, sed sufficit aliquando. Ita fuiesse obseruatum ex Puteo, Crescent. Seraphin. & Rota decision. Farinac. *lib.*3.*Consiliorum cons.*200.*num* 12.

N.276 Pues si el auerse obseruado vna cosa por espacio de diez años tiene tal fuerça de interpretar la ley, el estatuto, ò priuilegio bastando de que en este tiempo vna vez siquiera se aya obseruado, aunque la interpretacion vaya contra expresas palabras de la ley, y contra expressa disposicion, pues la declara, corrige, y limita; mucho mas valdra, y de mayor consideracion a nuestro caso, que no es de vn acto, sino de muchos, tantos quantas vezes han ido los SS. Obispos de Cordoua, y sus Visitadores, a la Villa de Palma; y no de ocho, ò diez años a esta parte, sino de tiempo immemorial, que no ay memoria de su principio, y desde antes del Sancto Concilio, y despues aca todos los años.

N.277 Y si esta obseruancia aun auia lugar contra expressa disposicion, mucho mas quando la disposicion del Sancto Concilio, no es contraria, pues no se estendiò a casos especiales de quienes no tenia noticia; y antes como caso omitido, quedò en la disposiciõ del derecho comun, que era el no ser visitado el dicho Hospital; y para que la obseruancia se dixera ser contra el derecho, fuera si expressamente no por conjeturas estuuiesse dispuesto lo contrario, vt sic sensit in terminis Rota, apud Farinac. *in decis. nouiter nouiss.dec.* 508.*num.* 4. ibi *Cum id contra ius esse dicatur, quod expresse iuri repugnat, non quod Doctorum placitis aliquando contradicat leg. contra legem vbi glos. ff. de legibus. leg. non dubium vbi Doctores, &c.*

N.278 Antes mayormente pues requiriendo para derogar los casos especiales, como fue el de este Hospital, y su Priuilegio, hazer expresa mencion dellos; por el mesmo caso que no la hizo se vio

el

viò el Sancto Concilio confirmarle su priuilegio; por el principio de derecho, quæ cassus omisus in sua dispositione remanet. *l. commodissime ff. de liber. & posthum. &c.*

N. 279 Mayormente, que esta conjectura nos la calificò, y prouò nuestro intento euidentemente, la obseruancia de tanto tiempo que a auido de no ser visitado, y aunque la Bulla huuiesse tenido muchos defectos para su solemnidad, los supliò, y hizo euidente nuestra justicia.

N. 280 Para tanta proposicion no se necessita de menos apoyo que de vna decision de Rota, como lo es apud Farinac. 1. *tom. recentior decis. 159.* Donde se litigò por cierta concordia que en razon de vn legado dexado a vna Iglesia, que algunos Beneficiados de ella hizieron con el heredero, y se dudaba sobre la validacion della, que por auer sido enagenacion verdaderamente no valiò, y por no auer interuenido las solemnidades necessarias; y no obstante fue determinado lo cõtrario, y decidido valer la dicha concordia, y es la razon; *obseruantia triginta annorum, & vltra ex qua præsumitur confirmata per Sedem Apostolicam etiam si in ea non fuerit enunciata, nec reseruata Puteus decis. 355. num. 2. lib. 1. & decis. 365. num. 3. & 4. lib. 2.*

N. 281 Y despues de auer citado muchos. *Et his præsumpta confirmatio sedis Apostolicæ suplet omnes defectus quatenus aliqui in concordia abfuissent, & operatur, quod concordia etiam sucessores, &c.* Vbi citat, plures, aliamque decisionem in sui comprobationem.

N. 282 Ni es de algun fundamento, dezir, que aqui el Sancto Concilio derogò todas las costumbres: porque aunque la costumbre, como costumbre que haze ley, este derogada, no lo esta in vim interpraetationis, seu obseruantiæ, vt ex Decio, Iosepho Ludouico, Socino, Deciano, Alex. Raudens. & cum alijs late, & erudite Fontanella *de pactis nuptial. 1. part. claus. 1. num. 35. vbi num. 36.* Sic contra vnam opinionem Surdi atestatur *id etiã procedit nedum quando, statutum simpliciter non esse admitendam consuetudinem, sed etiam, & quando nullam esse admitendam statuit.* Y en este caso me remito, que lo trata con elegancia, y muchos DD. que cita.

DECIMO MOTIVO.

N. 283 QVe la scientia, y tolerancia de los Sumos Pontifices, en no ser visitado este Hospital, induxò priuilegio para ello, o nueua dispẽsacion al derecho del Sancto Concilio, de tal manera, como si expressamente se huuiera concedido priuilegio, para que sin embargo de su disposicion este Hospital no fuesse

fuesse visitado por los Ordinarios.

N.284 Prueuase del derecho comun ex Vlp. *in leg. quid ergo 13. vers. certè qui ff. de his, qui not. infam.* ibi. *Certè, qui filium, vel filiam constituere patitur, quodam modo ipse videtur constituisse. Et in leg. 1. §. Magistrum autem, ff. de exercitoria act.* ibi. *Cæterum, si scit eum in naue magisterio fungi, ipse eum imposuisse videtur. Et in leg. 1. §. Scientiam, ff. de tributoria act.* ibi: *Scientiam hic eam accipimus, quæ habet, & volnatatem, sed, vt ego puto, nō voluntatem, sed patientiam.*

N.285 Mexor texto *in leg. cum in plures 60. §. locator, ff locati,* ibi: *Locator horrei propositum habuit se aurum, argentum, margaritam non recipere suo periculo; deinde cum sciret has res inferri, passus est. Proinde eum futurum tibi obligatum dixi, ac si propositum fieri remissum videtur.* Y haze la sentencia de Bartulo *in leg. de quibus in repetit. num. 28. ff. de legib.* ibi *Aut talis consuetudo est de consensu Principis, & valet, quia videtur hoc indulxisse, ex eo, quod patitur.*

N.286 Y en terminos lo contenido en nuestro motiuo, que la tolerancia del Principe induzga priuilegio, y dispensacion, docent, & defendunt Dom. Salgado *de Reg. protect. 1. par. cap. 1. à nu. 139. vsq; ad 252. & de retēt. Bull. 1. par. cap. 2. n. 173.* 186. 188. 207. 211. per quē erunt multi vidēdi. Pereira *de manu Regia par. 2. & 220.* latissimè Mascard. *cap. 24. n. 32.* Cenedo *quæst. Canon. 45. n. 31.* & Bouadilla *lib. 2. polit. cap. 17. n. 170. de probat. concl. 1553. à n. 1.*

N.287. Y aunque Diana *variar. resol. 4. par. tract. 1. resol. 1 vers. verum* insinue lleuar lo contrario, habla en terminos de la Bulla de la Cena, contra la qual no ay tolerancia de su Sanctidad, pues antes cada año la buelue a promulgar. Y demas desto se satisface con lo que trae doctamente Dom. Salgado *de retent. Bull. cap. 2. dictis num.* Y con que es tal la fuerça desta sciencia, y tolerancia en su Sanctidad, que obra los dichos effectos, aun en las costumbres, que son contra la libertad Eclesiastica, vt Dom. Salgado *de Reg. protect. 1. par cap. 2. num. 174.*

N.288 Y que este consentimiento de su Sanctidad por esta sciencia, y paciencia aya de obrar, lo mismo que si fuesse expresso, prueuase con el texto en la *l. an si totum, 3. Cod. de ædificijs pribatis,* dexo la ponderacion, que remito a sus palabras que son. *An in totum ex ruina domus licuerit, non eamdem faciem in Ciuitate restituere, sed in hortum conuertere, & an hoc consensu tunc magistratuum non probibentium, item vicinorum factum sit, &c.*

N.289 De aqui Salgado (aunque no con este Texto) *de Reg. protect. 1. par d. prælud 3. num. 150.* de muchos que cita pro expræssa dispensatione à consensu, quiso tuuiesse lugar esta sciencia, y paciencia. *Et num. seq.* aun por mas fuerte, y cierto consentimiento,

que el expresso si se llega discurso de tiempo, como aqui lo tenemos, y tanto. *Plane est, dize, quia præsumptus consensus ex scientia, & non contradictione, cum temporis diuturnitate, inductus. Consensu expræsso fortior reputatur, vt eleganter respondit Craueta cons. 640. num. 10. quem sequitur doctissimus Casanate cons. 29. num. 40. &c.* Y mayormente todo esto en el Principe, cuius scientia vim consensus expræssi, & voluntatis habet Farinac. *cons. 11. num. 52. cons. 15. num. 52. & cons. 88. num. 5. lib. 1.*

N.290 A que se llega la Regla del derecho, quod qui patitur, quod potest prohibere ipse facere videtur, *leg. 3. ff. de noxal. act. leg. libercrum, leg. non aliàs in fin. ff. qui not. infam. leg. adigire de iur. patron. l. culpa caret 50. de regul. iur.* cum alijs, & Senecæ *sententia in Troade actu 2. vers. 290.*

Qui non vetat peccare, cum possit, iubet.

N. 291 Y que aun quando para la derogacion del decreto del Sancto Concilio se necessitasse expresso consentimiento de su Sanctidad, bastasse qualquiera tacito presumido de su sciencia, y no contradicion. Farinac. *fragment. Crimin. part. 2. verb. leg. num. 15.* vbi ex canonicis docet.

N.292 Scientia enim & pacientia eius, qui scit, & patitur ita obseruari; maximè longo tempore; declarationem tacitæ præcedentis voluntatis inducit, *leg. cum post. ff. de iur. dot. leg. qui aliena, vers. sed si non adierit, ff. de adquir. hæred.* Craueta *cons. 273. num. 13.* Faciuntque valde ad propositum traddita per Farinac. *cons. 228. num. 11. lib. 3.* vbi qui se gerit pro delegato Papæ sciente illo, & & tollerãte dicitur delegatus; & alia multa in similibus casibus.

N.293 Y si esto no se verifica, ni el consentimiẽto, y dispensacion, q̃ se presume por esta paciencia, y tolerancia, exclamare cum D. Gregorio *in cap. 1. de frigidis, & maleficiatis: qui si proclamare voluit, cur tam diu tacuit?* & concordant *l. 6. tit. 8. par. 4.* Nec enim debebat tam magnam rem tandiu reticere, como lo dixò el Iuris Consulto *in leg. si forte §. 1. ff. de pænis*, que a no estar manifiesta la justicia deste Hospital, y no auerse su priuilegio derogado por el Sancto Concilio, no se huuiera tolerado tantos años.

N.294 Y assi Dom Salgado *de retent. Bull. 1. part. d. cap. 2. num. 216.* con estas palabras. *Nec enim credendum est rem tam grauem, & notabilem per tot sæcula, & immemoriale tempus tot Pontifices tacere & tollerare voluisse, nisi agnita iustitia.*

N.295 Ni es creible, que tantos SS. Obispos de Cordoua, en tantos años huuiessen tolerado la costumbre de no ser visitado este Hospital, sino les constase de su justicia clara: actus igitur omnis propter scientiam, & pacientiam superiorum justificatur

cap.

cap. nisi essent de prob. leg. si quis sit fugitiuus §. ego peto. leg. quod si nollit. 31. §. quia si duæ ff. de ædil. edict. Gonçalez *ad reg. 8. cancell. glos. 9. §. 2. num. 88.* & copiosè Augustin. Barbossa *axiom. 12. num. 10.*

N.296 Que esta misma paciencia, y tolerancia, justifica el acto, y le da titulo; de donde si vn Clerigo possee dos Iglesias, siendo dello sabidor, y consintiendolo el Superior, ex huiusmodi pacientia dictarum Ecclesiarum vnio facta, & ob id etiam, remissa pœna præsumitur Narbona *in tract. de appell. a Vicario ad Concil. Archiep. 2. part. fundamento 5. num. 6.* ex quo & Ancharrano, Salgado *de Reg. protect. 1. par. prælud. 3. num. 149.*

N.297 Y casi en propios terminos, haze lo que traen los Doctores a otro decreto del Concilio *Sess. 24. de reform. cap. 12.* donde fue derogada qualquiera costumbre, donde tambien esta derogada la inmemorial, y tienen todos, que si esta fuesse introducida sciente, paciente, ac tollerante Papa, que valdria; tal es la fuerça de esta pacientia, y tolerancia, y lo tienen Dueñas *reg. 206. vers. limitata 5.* donde refiere otros, Cenedo *Canonica quæst. 1. num. 17. & 24.* Bonacina *de horis Canonic. quæst. 5. puncto 6. num. 16.* Hojeda de incompatib. *beneficij part. 1. cap. 17. num. 13.* y con otros muchos August. Barbossa *in collect. ad Conc. d. cap. 12. num. 72.*

VNDECIMO MOTIVO.

N.298 Que en lo que es publico, y notorio, y que publicamente, y no aescondidas, se haze se presuma sciencia, paciencia, y tolerancia en su Santidad multoties fuit decissum in Rota Romana, vt apud Farinac. *dec. 163 num. 3. dec. 461. num. 8. & dec. 466. num. 7. tom. 2. posthum.*

N.299 Y mas en la costumbre immemorial, que siempre se entiende aprobada por su Santidad, y asi tener noticia della, ex traddi tis a Castilio Bouadilla *lib. 3. politicæ cap. 81. num. 196.* & ex Dom. Couarr. Villalobos, Ioann. Orozco, Pelaez, à Mieres, Didaco Perez, Baldo, & Alex. Azeuedo *in leg. 1. num. 15. tit. 15. lib. 4. recop.* & ex multis Menchaca *vsufreq. lib. 1. cap. 3. num. 6.*

N.300 Presumese tambien esta sciencia, paciencia, y tolerancia, por el transcurso de tanto tiempo de no ser visitado este Hospital, vt quam plurimis citatis Rota Rom. *dec. 166. part. 1. diuers.* & apud Farinac. *dec. 234. num. 16. dec. 563. num. 4. tom. 2. posthum. & dec. 685. num. 4. tom 2. recent. & dec. 74. num. 2. in pr. & dec. 120. num. tom. 3.*

N.301 Y vltimamente, mas en nuestros terminos, que baste la

los

los Obispos, o sus oficiales, para que aya esta sciencia, paciencia y tollerancia en su Santidad, probatur ex Vlpian. *in leg. procuratoris 5. ff. de tributor. act.* ibi *Procuratoris autem scientiam, & dolum nocere debere domino, neque Pomponius dubitat, nec nos dubitamus &* *in leg. municipes 14. ff. ad municipalem* ibi: *Municipes intelliguntur scire, quod sciant ei, quibus summa reipublicæ commissa est.*

N.302 Docent & defendunt, ex doctrina originali Bartoli *in leg. publicanus §. in omnibus num 1 ff de publicanis, & vectigal* Surdus *cons. 429. num. 54.* Abb. *cons. 64. num. 51.* Bald. *cons. 145. præsupposito quodam. cap. pacis vers. ea præsertim quia ipse fiscus lib 2.* Lofredus *cons. 36. num. 10.* & ex peregrino Tiraquello, Baldo, & alijs Mastrillus *in cons. vnico* (quod habetur post decis.) *num. 74.* Craueta *cons. 204. num. 5.* ex infinitis Bouadilla *politic. lib. 2. cap. 17. num. 170. tom. 1.* Tiraquello *de nobilit cap. 14. num. 3.* ex Couarr. Burgos de Paz, & Villalobos, Azeuedo *in leg. 1. num 15. tit. 15. lib. 4. recop.* Gutierrez *lib. 3, practic. quæst. 85. num. 3.* Y alli cita a muchos, dicitque verissimum, con mucha elegancia: Y en propios terminos Dom. Salgado *de Reg. protect. 1, part. prælud. 3. n. 140.* & Rota Romana, apud Farinac. *in recentior. tomo 2 decis. 356, num 8, decis. 507, num. 2, & decis. 221, num. 5. & posthum tomo 1. dec. 387, num. 6.*

N.303 De aqui scientia officialium Cancellariæ dicitur scientia Papæ Farinac. *in decis. crimin. decis. 88, num. 5. in fine 1. part.* & inde quod in præscriptione iuris exigẽdi gabellas in qua requiritur sciẽtia Principis: hæc intelligatur per scientiam iudicum, & suorum officialium Farinac. *de furtis quæst. 173. num. 96.*

N.304 Baldo *cons. 340. si pater lib. 5. quod sufficit scientia locum tenentis ipsius Principis,* Sententia, y palabras que repitiò Craueta *de antiquitat. tempor. part. 4, §. absolutis num. 23,* Dom. Couarrubias, *in Reg. poss. 2, parte col pen. vers. sed tamen etiam num. 11, circa fin.* con muchos que cita, ibi. *Sed tamen etiam si Principis scientia necessaria sit in præscriptione, vel foret in consuetudine, sufficeret regulariter scientiam magistratuum qui eius loci exercent nomine Principis jurisdictionem:* citando a Couarrubias, y a Capicio *decis. 57.*

N.305 Lleuò lo mismo Meneses Padilla *in leg si quas actiones 1, Cod. de seruitut. & aqu. pluu. arcend. num. 56.* con estas palabras: *Quibus autem diximus, in superioribus necessariam esse Principis scientiam latis esse existimant si vel magistratuum, ac pretorum eius loci scientia adsit, & patientia.*

N.306 Y que esta sciencia, paciencia, y tolerancia de los oficiales obre el mismo efecto que la del Principe, y assi la de los Obispos lo mismo que la de su Santidad, ademas que se infiere de los

Autores

Autores referidos, lo enseña doctamente Costa *de facti scientia, & ignorrntia in spect. 72, num. 10, usque ad fin. tom. 1.* vt eumdem met se refert idem camdem doctrinam tenendo in subscriptione *ad Consiliū vnicum Mastrilli, quod post decis. habetur.*

N.307 Son admirables argumentos de paridad para este caso, algunos que traen los Doctores, por Doctrinas ciertas y llanas; dudase de algunos derechos reseruados al Principe, o a su Santidad en fuerça de priuilegio especial, como legitimar espurios, que estos solamente a si los reseruò, y en estos casos vale la prescripciō como sea sciente, & paciente Rege, aut Papa: pero qual sera esta sciencia, y paciencia, dixolo Boerio *decis. 264. num. 19. Et intelligit sciente Principe*, son sus palabras, *aut eius Procuratore, vel alijs officialibus videntibus, & non contradicentibus. Y assi en los casos que para que valga la costumbre, es menester la sciencia, y paciencia del Rey, estando introducida con ella vale, porque esta sola induce costumbre, ò priuilegio, ò la sciencia, ò paciencia de sus juezes, segun la comun opinion,* que lo fue y son palabras de Bouadilla, *in dicto num.* 170 donde cita infinitos.

N.308 Y de ay Azeuedo *in leg. 14. num. 10. tit. 1. lib. 4. recop.* Que para inducirse qualquiera costumbre contra la jurisdiccion Real, por vn Eclesiastico es menester, y se requiere sciencia del Principe, la qual basta por su Corregidor, o Iuez Ordinario, qui paciatur, & non contradicat, y cita en esto a muchos.

N.309 Y Don Garcia Mastrillo en el Consejo vnico, que queda arriba referido, disputa el caso: que vno vendio vn lugar a otro, en q̄ el Rey podia por el tanto quedarse con el, y dize: y a no poder en aquel caso; porque su Magestad consintiò en la enagenacion, la qual se entendio consentirla, porque tuuò noticia, y sciencia de ella, y no la contradixo; y que se entiende tuuò esta sciencia, y noticia; porque sus oficiales cobraron la dezima de la venta: y assi eligiendo esta se viò renunciar el derecho de prelacion, y como si su Magestad en persona la huuiesse renunciado. Y en el *num.* 74. da la razon con muchos, que cita. *Quia sufficit scientia, & notitia officialium, & magistratuum, cum eorum scientia, & taciturnitas Regi praeiudicet, etiam ad inducendam contra eum prescriptionem.*

N.310 Y no solamente por esta sciencia, paciencia, y tolerancia de sus oficiales, induce en su Sanctidad expresso consentimiento, y dispensacion, & similia, confiriendo legitimo, y justo titulo, y vn priuilegio especial, sino que sirue de derogacion del decreto de su Sāctidad. Y assi en caso necessario de auerse derogado el decreto del Sancto Concilio Tridentino en quanto a su disposicion en

el cap.8 en razon de este Hospital del señor San Sebastian de la Villa de Palma, es celebre el texto *in leg.cum in plures 6.§.locator ff.locati*, que arriba queda referido, y ponderado.

N.311 Y es admirable la doctrina del P. Fray Manuel Rodriguez *tom.1.quæst.regul.6.artc.12.* Que tratando por que actos contrarios a la ley se deroga, y por doctrina de Panormitano enseña, que por todos, como sean con sciencia, y paciencia del Principe, y en este caso dize, *Satis enim est, quod fiant scientibus auditoribus Regijs, & ipsius Principis correctoribus prout tenet Burgos de Paz in leg.1.tauri num.232.& 233. & ita videmus non argui à Theologis de peccato mortali eos, qui faciunt aliqua contra extrauagantes aliquas Appostolicas propterea, quod per contrarios actus non sunt receptæ, qui actus non fiunt sciente Papa, sed scientibus Nuntijs Appostolicis, & locorum ordinarijs, & superioribus, quibus incumbit hæc executioni mandare, & ipse nullo modo dictis actibus contradicunt.*

N.312 De donde a las fiestas de toros, prohibidas por Pio V. per constitut.datam 7.Kalendas Nouembris anno 1567. que por auerse descuydado los Obispos en hazerla guardar siempre, y no auiendolo contradicho en las ocasiones que se ofrecian se introdujo la costumbre contra aquella constitucion, que por esta sciencia, y tolerancia de su Santidad, por medio de la de sus Obispos, se entendio derogada, y asi no peccar en consentirla los ministros de la justicia seglar y que esta tolerancia, y paciencia, ò tacito consentimiento de su Sãctidad, baste a derogar qualquiera constitucion, enseñclò Cardin. Turre Cremata *in cap. in istis §. sicut enim vers.2.opinio.4.distinct.per argum.in cap.vlt. de consuet.*

N.313 Es mas que todo expresa al proposito vna decision de la Rota apud Farin.*in recentior.1.part.decis.356.num.8.* Donde como huuiesse ciertas constituciones de Clemente VII. y de otros Pontifices sus predecessores de extendendis consensibus in libris cameræ, y vn ministros della, no los pusiesse en execucion, pareciò por ello deuia ser castigado, el qual se defendia cõ que las ci has constituciones estaban derogas, y probaba estar derogadas, por que no obstante ellas, se obseruaua lo contrario, con noticia, y tolerancia de los oficiales de su Santidad, por donde se presumia la sciencia, y por esso auerlas derogado, y asi fue determinado, y resuelto por la Rota.

.314 De quien son las palabras que se siguen, *Dificultas erat in hoc casu, quod iste non-vsus, siue contrarius vsus fuit obseruatus in ipsamet chancellaria Apostolica, &c.* Vnde inferebatur non solum ad scientiam; *Ipsius Papa, qua regulariter infertir ex scientia suorum oficialium Bart. & alijs, &c. Verum etiam ad consensum, &c. Et sic, ipse*

ipsemet Papa videtur fuisse, qui legem abrrogauit non subditi; dicitur enim factum Papa, etiam si ipse gesserit cu alio, &c. que en cada parte se citan otras decissiones, y Authores; que por la breuedad omitto.

N.315 Y como los Sumos Pontifices ayan sabido, que no obstante el decreto del Sancto Concilio, este Hospital nunca a sido visitado, y lo ayan tolerado, y lleuado; porque causa podremos dezir lo han hecho; sino que han hallado, y tenido por bien que en quanto a este Hospital se entienda derogado el cap. 8. del Sancto Concilio? Parece hablo en este caso la misma decission, con estas palabras *Vnde summi Pontifices ob nullam aliam causam videntur tacuisse, quam quia contenti fuerint prædictas constitutiones in desuetudinem abire.*

N.316 Y es de notar, que en la mesma decission, en el *num.* 7. antes se auia ponderado la dificultad, *Quod Domini habeant, pro indubitato quod non vsus, siue contrarius vsus populorum, sine consensu Papæ potest operari contra validitatem constitutionum Apostolicarum*, Y a esta satisfaze, y da por limitacion en el *num.* 8. lo que queda referido: y esta misma decission se hallara que esta duplicada apud Farin. *tom.* 1. *posthum. decis.* 387. *num.* 5. Mayormente, que todos los Doctores, ò los mas de arriba referidos, hablan, que por la sciencia, y tolerancia del oficial, se presume la del Principe, ò Papa.

N.317 Y Baldo en el *cons.* 340. referido *lib.* 5. *Quod sufficit scientiam locum tenentis ipsius Principis*, & Paulo de Castro *cons* 203. *viso quodam saluo vet s. ad secundum respon. lib.* 1. Quando lo que se prescribe es contra el mismo Principe, ò Papa Luego aun con mayor ponderacion auran lugar sus doctrinas, quando lo que se prescribe es de la jurisdiccion del mismo oficial; que entonces mas fuerte sera su sciencia, y tolerancia y mas de presumir en su Sanctidad, por medio de los SS. Obispos de Cordoua, que como a quienes se les negaba la jurisdiccion, y potestad de visitar en este Hospital, con mayor atencion procurarian de contradezirlo, y hazerlo notorio a su Santidad.

N.318 Que es la ponderacion que nos autorizo Mastrillo *d. cons. vnico num.* 74. que tratando que esta sciencia, y tolerancia de sus oficiales perjudique al Principe, ò Papa, *Tanto magis*, dize, *in re pertinenti ad dictos officiales, vt volunt præallegati Doctores.* Y mayormente, quando los SS Obispos assistian a su visita, por donde les vino la sciencia, y se siguio su tolerancia, & est valde ponderada Rotæ decissio, apud Farinac. 507. *per totam præcipue num.* 2. *tom.* 2. *recentior.*

No

319 No niego que no faltan Autores, que niegan por la sciencia, y tolerancia de sus oficiales, no presumirse esta en los Superiores, como son Alexandro, Ioann. Cenobio de Valdes, y Romano. *sed nihil faciunt quia loquuntur respectu malæ fidei, quo casu benefateor, quod propter scientiam procuratoris non dicitur dominus in mala fide,* como satisfaze Craueta *de antiquit. tempor. part. 4. §. absolutis nu.* 23. donde da la razon de distincion.

N.320 Romano tambien adduxo por su opinion el texto *en la ley cum mancipium 51. §. cum procuratoris, ff. de adilit. edicto,* donde la sciencia del Procurador, qui emit rem morsaum, & vitiosam pōdera, que no daña al señor, ni le estorua pueda intentar la accion red hibitatoria, aut quanto minoris; luego ya no se presume la sciencia del señor, por la del Procurador? Luego no se presume la del Superior, por la de su oficial? Podriase responder a esto, auer sido aqui el procurador en male fè, y su mala fè no daña al señor.

N.321 Mas (siguiendo al mismo Craueta, que satisface a este texto en el *num. 25.*) antes del mesmo texto, se euidencia mas esta doctrina, y sentencia: porque antes dize lo contrario; imo que en este caso el procurador esta obligado al señor actione mandati, vel negot. gest. *Et sic præsupponit* ibi Crau. *ille textus quod ex quo dominus habet regressum contra procuratorem, quod ipse dominus agere possit, & decidit textus quod non propter eius scientiam.*

N.322 Y apoyolò admirablemente Iacobo Cujacio *in tract. 8. ad Africanum ad dict. leg. cum mancipium 51. tom. 2.* vbi hæc verba. *Scientia procuratoris inhibet actionem red. hibitoriam, nec enim ea, vel ipse procurator, vel dominus experiri potest, licet aliàs ex contractu procuratoris domino detur vtilis actio, si aliter rem seruare non possit, sed domino procurator tenetur actione mandati, vel negot. gestorum ob delictum suum.* Y declarolo mas en las palabras, que puso mas abajo. *In quæstione autem actionis red. hibitoriæ, etiam si dominus certum emi mandauerit, scientia procuratoris nocet, vt conseruetur venditio potius quam rescindatur.*

N.323 Y si a las primeras palabras atēdemos: a todas las de Cujacio, estara entendida, y satisfecha la *gloss. 12. leg. cū mancipiū.* dū dicit dari tali domino ignoranti vtilem actionem secundum quosdam, que despues podra ceder al procurador. Y si aun toda via no se satisface, lo haremos con las palabras de Craueta *num. 25. Quod dum glossa dicit secundum quosdam, non dicit secundum omnes, & quod glossa hoc firmare non audet:* demas que toda la glossa, Romano, y los demas fueran de poco momento, a tantas, y tan grandes autoridades referidas, textos, y fundamentos.

DVO

N.324 QVe quando el Sancto Concilio de Trento, quiso derogar tambien las sentencias lo declarò, son prueua, *in sess.6. de reform.cap.4.* ibi: *Exemptionibus, consuetudinibus, sententijs, &c. in sess.25. de reform.cap.6.* Donde se halla lo mesmo.

N.325 Y assi que quando expressamente no derogò las cosas juzgadas antes del Concilio, no se entiendan derogadas, assi repetidamente lo tiene declarado la Congregacion de los Cardenales, al Sancto Concilio de Trento, vt ad *cap.8. sess.7. de reform. in vna Lucens. jurisdictionis visitandi.* His verbis *Congregatio Concilij censuit per cap.8. sess.7. præsupposito quod sententiæ, & concordiæ excludant Episcopum à visitatione, illis Concilium non derogasse; cum enim d. capit faciat diuersas derogationes censetur alijs non expræsis noluisse derogare,* semejante es otra declaracion al mismo decreto, con estas palabras: *Concilium hic non censetur substulisse, nec rem iudicatam, nec concordias.*

N.326 Y en la *sess.24. de reform.cap.20.* ay otras tres declaraciones, que se comprueban con otras tres decissiones de la Sagrada Rota, vna in vna Legionens. iurisdictionis Saldaña inter Episcopum, & Archidiaconum 13. Nouembr. 1583. ibi: *Neque etiam obstat decretum Concilij Trident. nempe cap.20. sess.24. quia, vt fuit resolutum ab Illustrissimis Cardinalibus Concilium non comprælendit casus per sententiam determinatos, &c.* Alia in Burgens. iurisdictionis Archidiaconatus de Viruesca 2. Decemb. 1585. ibi: *Quod Concilium non tollat sententias, & res iudicatas.*

N.327 Alia & tertia in eadem 16. Nouemb. 1594. *Quæ cum esset transacta in rem iudicatam non fuit ab Concilio Trident. sess.24. cap.20. de reform. sublata.* Cuyas decissiones, con otras, traen al proposito los Doctores, y es este fundamento nuestro por llano, recebido de todos los Doctores, inter quos maximè Nicol. Garcia *de benefic.3. par.cap.2. n.202. 203. 204. cum pluribus seqq.* & Aug. Barbosa *in collect. ad Concil. sess.7. de Sacram. confirm. cap.8. num.30.* & Salgado *de retent. Bull.2. par.cap.17. num.7. & 8. & seqq.*

N.328 Con q̃ con euidēcia quedā fundados los dichos doze Motiuos, q̃ cada vno de por si basta por demonstracion clara de la justicia del dicho Hospital, y su exempcion de no ser visitado por los SS. Obispos de Cordoua. Y concluyò con que aun el *cap.8.* del Concilio, no dize lo contrario, con que si esto probamos aun dexaremos por de a mayor abundamiento solamente, y no de necessidad, todo lo hasta aqui ponderado.

N.329 Dize pues el decreto, que visite el Ordinario, todos, y qualesquiera

quiera

quiera Hospitales, &c. Mas esto *in casibus à jure concessis, &c.* De suerte que en estos diò esta potestad al Ordinario de la visita, no queriendo innouar cosa alguna. Luego en nuestro caso, en que por dichas Bullas, y priuilegio, no le era concedido al Ordinario la tal visita, no la puede tener; y antes el mesmo decreto del Sancto Concilio haze a nuestro fabor en lugar de ser contrario.

N.329 La ponderacion es euidente, y que assi la tenemos decidida en terminos, por vna declaracion de la Congregacion de los Cardenales, al Sancto Concilio, que trae Farinac. *in d. cap. 8. vers. ordinarius.* Y del Armendariz *in addit. ad recop. legum Nauarr. lib. 1. tit. 6. leg. 6. num. 68.* de cuya declaracion son las palabras. *Congreg. respondit Ordinarium, non habere potestatem visitandi Hospitalia, nec confraternitates quæ à laicis reguntur, nisi in casibus à iure expressis.*

N.330 Y en otra parte tambien, la misma Congregacion lo declarò, esta facultad concedida a los Obispos, de visitar *in casibus à jure concessis*; quando ob dilapidationem bonorum negilgentiam, aut malam administrationem; y que esta no ay aqui, ni nada de esto concurra, no es dudable, como al principio diximos.

N.331 Son las palabras de la declaracion, *Item Episcopum visitare posse omnia Hospitalia, & pia loca; quocunque nomine nuncupentur, etiam si sint priuata laicorum, & corrigere, & reformare in casibus à jure concessis scilicet ob negligentiam, vel dilapidationem bonorum, vtque testatoris voluntas seruetur.* Quæ verba refert Farinac. *d. cap. 8. vers. congregatio*, & Armendar. *d. leg. 6. num. 74.* Marta *de jurisdict. part. 2. cap. 18. num. 5.* & August. Barbossa *in collect. ad Concil. d. cap. 8. num. 7.*

N.332 Y vltimamente, porque concluyamos con este discurso, hazen mas euidente esta justicia, y fundamentos, el estar todos estos motiuos, authorizados, y comprobados con declaraciones tãtas de la Congregacion de los Cardenales al Sancto Concilio de Trento en terminos, y con tantas decissiones de la sagrada Rota Romana.

N.333 Que las declaraciones de la Congregacion de los Cardenales (cuya Congregacion criò su Sanctidad, para solamente las dudas que resultassen del Sancto Concilio) no son como sentencias doctrinales de los Doctores, ò Iurisperitos, como el Padre Thomas Sanchez. SS. Antonin. Diana, y otros quisieron; sino son declaraciones decisiuas, difinitiuas, y que tienen fuerça de ley, como pronunciadas por comission de su Sanctidad, que a dicha Congregacion diò tal facultad, y poder de responder, y declarar al S. Concilio Tridentino. Al modo que alla lo enseñò Iustiniano

in §.

in §. *Responsa prudentum inst de jure nat.*

N.334 Y desta facultad consta por vna Bulla de Sixto V. que està en la segunda parte de su Bullario, 7. en orden, de quien hazen mencion Nicolaus Garcia *de benefic. in præfat.* Salas *de legib. tract.* 14. *disput.* 21. *sess.* 12. Fr. Eman. Rodrig *tom.* 1. *quæst. regul.* 11. *artic.* 1. & 2. Naruona *in tract. de appell. Vicarij ad Episcopum part.* 1. *num.* 198. & *alij multi.*

N.335 Y que estas declaraciones, para tener fuerça de ley, como tienen, no necessitan de que aya precedido publicacion, y que tienen tanta fuerça, como si del mismo Summo Pontifice dimanassen, y de su mesma boca, con muchas declaraciones de la mesma Congregacion, traddunt Nicolaus Garcia *in d. præfact. circa medium.* Zepol. *prax Episcop.* 1. *part verbo authoritas ad fin* & 2. *part. verbo absolutio post princ.* Fr. Eman. Rodrig. *d. quæst* 11 *dict art.* 2. P. Martin del Rio, *disquisit. magic. lib.* 6. *cap.* 1. *sess.* 3. *in fin.* & Cenedo *quæst. canon.* 6. *num.* 9.

N.336 Y es viuo exemplo, la Sagrada Rota, que siempre que aya en duda del Sancto Concilio, declaracion de la Congregacion de los Cardenales, la sigue por ley, vt traditur decissum per Cæssar Argelum *de legitimo cotradictore quæst.* 15 *artic.* 5. *num.* 157. Tanta es su fuerça, que es lo que la Congregacion declara, como si el mismo Sancto Concilio lo huuiesse expressado, y declarado, como fue decidido en la Sagrada Rota, cuya decission trae aunque à otro proposito Nicol Garc. *de benefic.* 5. *part. cap.* 4. *num.* 140.

N.337 De suerte, q̃ en todos los discursos, y motiuos deste papel, fundamentos de la justicia de este dicho Hospital de Señor San Sebastian, que la huuieremos authorizado con declaracion de la Congregacion de los Cardenales, se ha y debe de entéder, como si el mismo Sancto Concilio lo huuiesse expressado, y las palabras de la declaracion fuessen del mismo Sancto Concilio.

N.338 Porque la declaracion, no da ni induce algo denueuo ni haze de nueuo acto, ò nueua disposicion, si no tan solamente muestra que fue lo que se dispuso en el decreto que se declara, y muestra solamente qual aya sido, y fuesse aquella disposicion, Tex. *in leg. adeo §. cũ quis ff. de adquir. rerum dom. in leg. hæredes palã. §. sed si notã ff. de testamentis,* & quæ late congerunt. Burgos de Paz, *in proœm. leg tauri num.* 297. & *num.* 432. *cum seqq.* Anton. Grab. *comun conclus. lib.* 6. *tit. de regular. iur. concl.* 3. *per totam* ; Tiraquell *in leg. si vnquam verbo reuertatur. num.* 26. Dom. D. Iuan del Castillo *controuers. tom.* 6. *cap.* 182. *à pr.* & *num.* 10. & 141.

N.339 En cuyo efecto la tal declaracion se retrotrae al tiempo de la principal disposicion, vt Petrus Surdus *decis.* 21. & 29. *per totas.* & Gra-

& Gratianus *descept at. forens tom. 1. cap. 141. num. 2.* Con que no puede quedar en los motiuos referidos, a mi ver duda alguna, ni camino a cauilacion, pues auiendolos hallado estar todos authorizados por muchas declaraciones de la congregació de los Cardenales, es lo mismo que si estunieran decretados expressamente por el Sancto Concilio Tridentino.

N. 340 Y no es tampoco de poca consideracion, el que tambien con tantas decisiones de la sagrada Rota, quedan apoyados, a quien magnam iustitiæ cul tricem, llamò August Barboss *in votis decisiu. canon lib. 1. voto 8. nu. 1.* Eiusque decisiones dicũtur bonum ius, vt Alex. Ludouic. *deciss. 524. num. 4.*

N. 341 Et quasi magistrales, & communem opinionem facientes, ab omnibus iudicibus esse obseruandas, & amplectendas, ex multis docuerunt. Vantius *de nullitat. sent. tit. ex defectu jurisdict. num 20.* Imo quod præualeât cõmuni opinioni, & quasi leges sint seruandæ. Brunoral. a Sola *in quæst. legalibus quæst. 24. nu. 10. & 94.* Zerol. *in prax Episcop. 1. part. verbo Rota Tribunal.*

N. 342 Y no es de menos authoridadad en las Chancillerias, en que vt ius scriptum obseruantur, Muñoz de Escobar *computat. 13. nu. 10* Imo ire contra decisiones, & stilum Rotæ esse instar, sacrilegij tenuit Gomez *quæst. 2. in proæm. regul. chãcell. quæst. 5. & in cap. 1. num. 49. de judicijs lib. 6.* Docteque de harum decisiss. authoritate scripserunt, citati à Ceuallos. *in præfact. commun. opin. num. 25. 26. & 27.*

N. 343 Por todo lo qual, y referido en estos motiuos, no es dudable la justicia del dicho Hospital de Señor San Sebastian, y SS. Condes de Palma, sus Patronos, y Concejo de dicha Villa, para que los SS. Obispos de Cordoua, no puedan, ni deban visitar dicho Hospital, ni sus bienes, ni otra cosa a el perteneciente; pues queda llano ser libres, y exemptos de dicha visita. Et sit iudicamus salua in omnibus, &c.

El Lic. Don Iuan Adan Malo de Molina.